

R. UNIVERSITÀ DI PADOVA

Alfredo Rocco

LEZIONI

DI

DIRITTO COMMERCIALE

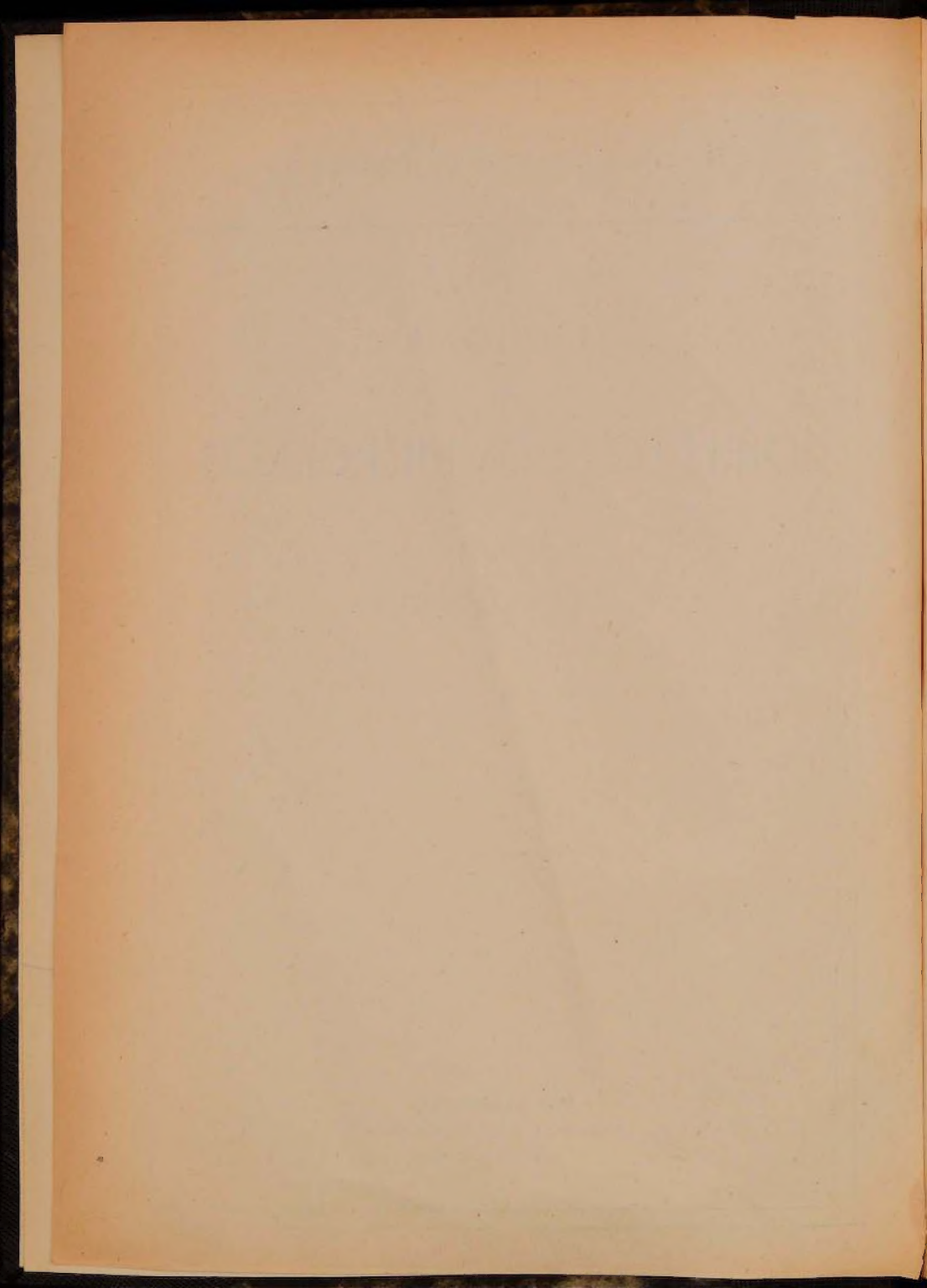
PARTE II.^a

LA CAMBIALE

“LA LITOTIPO,,

EDITRICE UNIVERSITARIA

PADOVA 1925



Della Cambiale

È un argomento che non ci riesce nuovo, perché parliamo già in generale dei titoli di credito, e la cambiale è appunto uno di questi. Non ripeteremo quanto fu detto a proposito dei titoli di credito; ma studieremo solo le particolarità che riguardano il nostro istituto, uno dei più importanti del diritto commerciale.

Di esso si occupa il Codice di Commercio agli articoli 251 e seguenti.

La cambiale è un titolo di credito all'ordine, contenente la promessa di pagare o di far pagare una somma determinata, a una scadenza determinata, al possessore di essa.

Analizziamo questa definizione.

Primitivo la Cambiale è un titolo di credito, e cioè, il documento di un credito il cui possesso è necessario e sufficiente per esercitare il diritto stesso o in altre parole,

il documento il cui possesso attribuisce la qualità di credi-
tore. - Esso quindi presenta tutte le caratteristiche che abbia-
mo notato nei titoli di credito; vi è la concessione della
carta col credito, perché il possesso del documento è ne-
cessario e sufficiente per esercitare il diritto; vi è la lettera
libra, per cui il diritto di credito si commisura unicamente a
tenore del titolo; vi è l'autonomia del diritto del possessore del
titolo poiché egli ha un diritto proprio che gli viene dal possesso
del titolo e non già dal fatto che gli sia stato trasmesso dal
l'antecedente possessore. - La cambiale è un titolo all'ordine,
il che vuol dire trasmissibile mediante quella formalità che si chia-
ma girata. - È superfluo ripetere quanto dicemmo molte volte,
cioè che la trasmissione del possesso si compie sempre mediante la
tradizione. - Il possesso è una signoria di fatto, la quale però, nei titoli
all'ordine, non è acquistata validamente se non è accompagnata
dalla formalità della girata. Diverciamo anche che questa è
necessaria a trasmettere il possesso; ma non è sufficiente af-
fatto a trasmettere la proprietà.

----- che contiene la promessa di pagare o di
far pagare -----", la promessa dunque può essere duplice. -

A questa duplicità di contenuto possibile corri-
spondono due tipi diversi di cambiale; "la cambiale secca",
o "pagherò cambiario", o "saglia cambiario", quando il de-
bitore promette il pagamento diretto di una somma di de-
naro; la "cambiale tratta", quando il debitore promette di
far pagare, cioè ordina a una terza persona di pagare. Nella
cambiale secca figurano due persone; il debitore che fa la
promessa ("emittente") e il "prenditore" della cambiale. Nella
cambiale tratta figurano invece tre persone:

chi promette di far pagare ("trattante") colui al quale è dato
l'ordine di pagare ("trattario"), e colui che ha il diritto di

risolvere il pagamento ("prenditore,") - L'obbligazione del traente è dunque quella di far pagare; ora se è vero che colui il quale promette il fatto di un terzo rimane responsabile qualora il terzo non compia il fatto promesso, è anche vero che la sua obbligazione è sussidiaria. - Così si delinea chiara la distinzione fra la posizione giuridica dell'emittente di una cambiale vera, e quella del traente di una cambiale tratta; il primo è obbligato in modo diretto ed attuale, perché ha promesso il fatto proprio; il secondo è invece obbligato solo eventualmente, se il trattario non eseguirà ciò che gli viene ordinato. -

Al scanso di equivoci, si badi che il trattario, che è indicato a pagare, non è obbligato in base alla cambiale. Solo dopo intervenuta la accettazione del trattario questi diventa l'obbligato principale: - ma prima dell'accettazione esso non ha alcuna obbligazione in via cambiale. - Diciamo così perché di solito avviene che fra traente e trattario corre un rapporto giuridico in base al quale il secondo è obbligato verso il primo. - Di regola non si trae una cambiale sopra una persona se non si ha il diritto di farlo, cioè se non si vanta verso quella persona un credito che essa è obbligata a soddisfare. - Ma questo rapporto fra trattario e traente rende sussidiario il trattario obbligato verso il traente e non verso il possessore del titolo, cosicché il trattario non può diventare obbligato verso quest'ultimo se non accettando; in secondo luogo può darsi benissimo che il rapporto fondamentale non esista, che in base al rapporto fondamentale il trattario non sia debitore. - Tutto questo si vedrà meglio in seguito, ma intanto è stato opportuno chiarirlo. - Diverchiamo pure fin d'ora che la cambiale non contiene di solito una promessa, ma un documento sul quale si accumulano più promesse, che convergono tutte verso l'unico scopo di garantire il pagamento della somma al possessore del titolo. - In pratica le cam

ziali non contengono mai una promessa sola: gli istru-
ti di emissione, ad esempio, non scontano, salvo alcune ec-
cezioni, se non cambiali con tre firme, cioè con tre persone. -

Vediamo ora quali sono le caratteristiche della
promessa cambiaria. -

1. La promessa cambiaria è un negozio giuridico
unilaterale, che si perfeziona quindi con la semplice dichiara-
zione di volontà dell' emittente. - Per il perfezionamento occor-
re che il promettente, oltre che scrivere sul titolo la dichiara-
zione di volontà, si privi del possesso del titolo medesimo. -

Se Urio firma una cambiale e la tiene nel
cassetto del suo tavolo, egli non è obbligato. - Il negozio
giuridico unilaterale che si chiama promessa cambiaria im-
porta una obbligazione assunta non verso una persona de-
terminata, bensì verso il possessore del titolo ed ha a ma-
nifesta alcune caratteristiche. -

Esso è un negozio essenzialmente formale, cioè
deve esser fatto in una forma premeditata molto rigorosa. -

La promessa dell' emittente, che reca il titolo,
deve corrispondere a una forma ancor più rigorosa; ma an-
che tutte le successive promesse degli altri obbligati cambiarî
devono soddisfare una forma determinata. - Fin d' ora po-
ssiamo dire che le successive promesse hanno questo di comu-
ne, che presuppongono la formazione di un titolo comple-
to in tutti i suoi requisiti formali, ossia una promessa
iniziale formalmente completa. Se formalità per la forma-
zione del titolo, ossia per la promessa iniziale, sono rigo-
rose in questo senso, che non solo occorre la scrittura sul ti-
tolo, che è la formalità più importante; ma la legge stabilisce
anche le indicazioni che la scrittura stessa deve contenere. -
È questo il massimo del formalismo. - In sostanza, poi, è co,

me se i requisiti formali chiesti alla promessa dell'emit-
tente siano domandati anche per tutte le successive promesse.

2° La promessa cambiarioria è un negozio abstratto, cioè svincolato dalla causa. - Sarebbe un po' lungo e difficile il trattare a fondo della causa nei negozi giuridici, ma basti sapere che, poichè il negozio giuridico è una dichiarazione di volontà e questa si determina sempre per dei motivi coscienti, ogni dichiarazione di volontà ha necessariamente una serie di cause. La causa ultima ed dominante della dichiarazione di volontà si chiama "causa giuridica", ed esercita una influentissima sulla vita e sulla validità della dichiarazione suddetta. - Di questo proposito si fa anzi la distinzione fra causa "proxima", o "immediata", qual è la causa giuridica che va presa in considerazione, e le cause "remote", che invece non vengono prese più in considerazione. - Ora la promessa cambiarioria è una dichiarazione di volontà per la cui validità la causa che l'ha determinata non è presa in considerazione.

Il negozio cambiariorio è una pura e semplice promessa, che resta staccata dal rapporto al quale si connette; è naturale che non si faccia una promessa cambiarioria senza qualche motivo, ma questo viene trascurato dal diritto, nel senso che la promessa cambiarioria resta valida anche quando non sussista, sia evitata o iniziata o venga meno la causa che la determinò. - Anche se, ad esempio, il rapporto giuridico in base al quale il promettente si costi- tuisce debitore è tempo (un ricatto supponiamo), la promessa cambiarioria rimane ugualmente valida svincolata dalla causa. -

Tutto questo però non significa che la causa

non eserciti nessunissima influenza nello svolgimento del rapporto derivante dalla cambiale: ogni tanto invece il rapporto fondamentale fa capolino; ma di ciò parleremo in seguito, a proposito delle esercizioni cambiarie.

Concludendo, possiamo dire che per la solidità della obbligazione cambiarie come tale, la causa non è presa in considerazione: questa, caratteristica propria di tutti i negozi cambiali, dà alla cambiale il suo valore economico e assicura in modo indubbio il pagamento della medesima.

3° La promessa cambiarie dà luogo a delle obbligazioni fornite da particolari privilegi per i creditori, il che significa maggior rigore per i debitori. - Questo maggior rigore, che si chiama appunto "rigore cambiarie", consiste principalmente in ciò, come vedremo meglio in seguito, che le obbligazioni derivanti dalla cambiale danno diritto al creditore di agire senza altro in via esecutiva, non solo, ma di procedere nell'esecuzione senza tener conto dell'opposizione del debitore. Quest'ultimo quindi è sottoposto all'azione esecutiva del creditore, senza che vi sia bisogno dell'intervento di una sentenza, e deve pagare, attendendo per proporre le sue esercizioni, di aver eseguito il pagamento. Tale in tema cambiarie il principio vigente in materia di imposte: "solve et repete".

*

*

*

Un tempo la funzione economica della cambiale consisteva principalmente nel promettere i pagamenti fra due piazze lontane senza il materiale trasporto del denaro. Se Paris era sopra una piazza debitore di una certa somma, bastava che egli si procurasse un credito sul

la stessa piazza e pagasse il creditore mediante un ordine dato al suo debitore. La lettera che si mandava al debitore proprio perché pagasse il creditore si chiamava "lettera di cambio," o "cambiale," - La cambiale era dunque lo strumento del "cambio transitorio," espressione tecnica questa, per indicare il pagamento di una somma da piazza a piazza. -

Oggi però la funzione economica più importante compiuta dalla cambiale è quella di agevolare il credito. La cambiale è attualmente un puro e semplice strumento di credito che raggiunge quasi l'ideale dal punto di vista giuridico, perché fa al creditore la posizione più favorevole possibile, rendendolo, si può dire, signorissimo del pagamento del suo credito. - La cambiale infatti dà al creditore un diritto proprio ed autonomo, che si misura alla stregua del documento: non dipende dalla sorte del rapporto da cui deriva, ma è indispensabile, appunto perché discende da un negozio astratto ed è infine fornito di una quantità di privilegi di ordine processuale, di modo che si può dire veramente che il possessore di una cambiale è sicuro di ottenere il pagamento, e tanto è vero questo, che, nella pratica, l'ottenere una cambiale dal proprio debitore è considerato equivalente al pagamento, non solo perché questo, come abbiamo detto or ora, è assicurato; ma anche perché il creditore può realizzare immediatamente il suo credito cedendo la cambiale, dal momento che il credito portato dalla cambiale è immune dalle eccezioni che potrebbero opporsi all'antecedente creditore e può quindi essere trasmesso con facilità. -

La cambiale, adunque, adempie oggi benissimo alla funzione di strumento del credito, e precisamente del

credito personale, che riposa unicamente sopra la generica solvibilità del debitore, che fa calcolo non su elementi reali, determinati e vincolati a garanzia del creatore, bensì sulla complessiva potenzialità economica del debitore, e soprattutto sulla sua capacità di lavoro; sulla sua onestà, sulla sua pratica degli affari, sulla sua abilità tecnica. - Abbiamo detto che la cambiale dà un affidamento sicuro al creditore in quanto che essa rappresenta un credito non legato giuridicamente al rapporto da cui deriva, in virtù dell'astrazione della promessa cambiana, però se giuridicamente questa separazione esiste, economicamente è certo che il credito rimane in connessione con l'operazione che vi dette luogo. - Non solo, ma è chiaro anzi che che la cambiale merita tanto maggior fiducia, quanto più l'operazione che vi dette luogo è tale da permettere al debitore di far fronte ai suoi impegni.

Nella sua funzione normale, e, diremo, fisiologica, la cambiale non può quindi essere strumento di credito improduttivo. La cambiale, che deriva da una operazione di credito, in cui il valore consegnato dal debitore non è destinato a passare altra ricchezza, bensì a soddisfare a bisogni personali e quindi al consumo, non dà nessuna sicurezza al creditore perché non ha altra base, all'infuori del patrimonio privato del debitore, che può esservi e non esservi. -

Dimunque sotto un certo aspetto si può affermare che una connessione fra l'operazione da cui la cambiale deriva e il credito in questa menzionato, esiste e che può dirsi cambiale fornita di un credito solido soltanto quella che si trae la sua origine da una operazione di credito

produttivo.

Ed anche fra le cambiali esistenti da una operazione di credito produttiva bisogna fare una distinzione ed istituire tutta una gerarchia. - La funzione normale della cambiale è quella di rappresentare il credito a breve scadenza, cioè il credito commerciale. - Avanzo invece siamo rimasti ad una cambiale, che è l'espressione di una operazione di credito di altra natura, per esempio industriale, notiamo già dai confini della funzione fisiologica che la cambiale esercita, perché il credito industriale è di solito a scadenza lunga. - E' meglio ancora quando la cambiale serve come strumento di credito agrario che è a scadenza lunghissima. -

Abbiamo dunque nelle cambiali una vera gerarchia: da quelle che rappresentano operazioni di credito produttivo, si passa a quelle che sono strumento del credito agrario, industriale, commerciale. -

Le cambiali che meritano maggior fiducia e sul cui pagamento si può fare assegnamento alla scadenza, sono quelle che rappresentano operazioni di credito commerciale, a tal punto che noi distinguiamo perfettamente il credito che ha oggi sotto molti aspetti autorevoli specialmente in Germania, (perché in Italia questo tema non è stato discusso quanto merita) se non ha stato buon intendimento del legislatore nostro quello di estendere la capacità di emettere cambiali, in a tutti i cittadini. La larghezza con cui si permette ai commercianti e ai non commercianti, agli agricoltori, agli industriali e..... ai figli di famiglia capaci di obbligarsi cambialmente, riversa sul mercato una quantità di carta che merita un credito molto limitato. - Se invece si limitasse ai commercianti la facoltà di emettere cambiali, si

Diritto Comm. 4.ª parte "La cambiale," disc. 2

avrebbe di colpo accreditata enormemente la cambiale, che è ora un poco screditata. -

Altro conto ha necessità di ricorrere a questo strumento delirissimo, per quanto poderoso, del credito si fa sentire in prima linea per i commercianti e secondariamente per gli industriali, sebbene l'esperienza molto recente soprattutto per l'industria cotoniera, ammetta quanto sia pericoloso il credito cambiale per l'industria in genere. -

La funzione principale della cambiale è seguita - come abbiamo detto - quella di essere uno strumento efficacissimo del credito. - Essa però continua ancora ad essere anche strumento del cambio transitorio e a servire quindi per una grande quantità di pagamenti internazionali, la senza che occorre il pericoloso trasporto del denaro. -

Questa funzione però è strettamente limitata e secondaria. -

*

*

*

*

Passiamo ora ad esaminare quel negozio che può considerarsi come fondamentale, perché è il presupposto della esistenza della cambiale: cominciamo cioè a studiare la prima delle varie promesse che possono essere contenute nel titolo, vale a dire la promessa iniziale, quella di colui che crea il titolo stesso - dell'emittente. -

Questo negozio si chiama "negozio di emissione", e più semplicemente "emissione", della cambiale. - L'emissione non è altro che lo spossamento del titolo, cioè il suo passaggio dalle mani di chi l'ha creato a quelle del primo possessore. -

I requisiti della promessa dell'emittente si possono distinguere in due categorie: "requisiti di sostanza" e

"requisiti di forma", -

La legge non si occupa in modo esplicito che dei secondi, agli artt. 951 e seguenti Rod. Comm., e per quelli che in, guarda i primi la legge dice, il che significa che in alcuni casi, prima i principi generali, in quanto sono compatibili colla particolare natura della promessa cambionaria. -

La legge quando enumera i requisiti di forma li chiama "requisiti della cambiale", e non si può dire che essa es, ma, per quanto non sia completamente esatto il chiamare requi, siti della cambiale, quelli che sono requisiti della promessa dell'emittente. - L'espressione esatta sotto questo punto di vista è che senza tali requisiti non si è una cambiale, perché il minimo di promessa che la cambiale può contenere, è dato dalla promessa dell'emittente. - Quindi la cambiale, per avere diritto a questo nome, dovrà almeno avere i requisiti elencati nell'art. 951 e segg. del Rod. di Comm. Ma poiché abbiamo visto che sullo stesso titolo possono trovarsi - e si regola in tal caso - promesse cambionarie, sotto questo punto di vista, siamo autorizzati a dire che i requisiti della cambiale sono quelli necessari perché si abbia valida la promessa dell'emittente, con l'aggiunta però degli altri requisiti pertinenti a ciascuno dei negozi cambia, ri successivi. -

Comprendendo, in un solo uso è esatto chiamare quel, li degli artt. 951 e segg. requisiti della cambiale, perché quest'ul, tima presuppone almeno la promessa dell'emittente. - La promessa dell'emittente è infatti una cambiale valida sen, za dubbio, non solo ma, se la cambiale contiene oltre la pro, messa dell'emittente, anche altre promesse e se analizza, in queste mancando di qualche requisito non è valida, ciò non toglie che sia valida la promessa dell'emittente. - Tra le varie promesse cambionarie vi è l'autonomia, appunto perché si

trovata di più negozi che si accumulano nello stesso tempo, l'uno indissolubilmente coll'altro ma questo in realtà mi giova in seguito, anche nella mia espressione pratica, quando parleremo delle cambiali con firme falsificate e di persone insospetite.

Veniamo ora a parlare positivamente dei requisiti, di quella promessa dell'emittente, che è il negozio fondamentale su cui si innervano tutto il meccanismo dell'istituto che stiamo studiando.

Avvertiamo che ciò che diremo dei requisiti di sostanza della promessa dell'emittente iniziale, vale anche per tutte le altre promesse, ciò che diremo dei requisiti di forma vale direttamente per la sola promessa iniziale.

I requisiti di sostanza sono quelli di ogni negozio giuridico, cioè la "capacità". Non è invece necessario un altro requisito, richiesto in altri negozi, vale a dire l'"oggetto", o "causa", appunto perché abbiamo visto che i negozi cambiali sono astratti e non concreti.

a) la capacità: non esiste una con tale capacità, sia speciale. Diceremo altrove come non sia opportuna quella loro sfera della legge nel autorizzare in tali capaci di obbligarli cambionalmente. - Da ogni modo, poiché nel diritto obiettivo nostro la capacità di obbligare mediante cambiale, si non si fonda su principi differenti da quelli in qua, si poggia la capacità generale di obbligarsi, non abbiamo far altro che ricorrere al diritto civile. - Il secondo il diritto civile distingueremo, al solito, che assolutamente incapaci - minori non emancipati e interdetti - dai relativamente incapaci - minori emancipati o donne maritate e insubordinate.

I primi non possono in alcun modo obbligarsi cambionalmente, potrà farlo in loro nome, al loro nome,

sentante legale. -

Per i relativamente incapaci la questione si presenta un po' complicata, perché abbiamo due inguere, gli atti che essi possono compiere da soli, da quelli che non possono fare senza l'intervento di una determinata persona che valga ad integrare la loro deficiente capacità. -

Il donna maritata non sono volente da una reale incapacità; bensì da una incapacità limitata, perché non possono compiere senza l'autorizzazione del marito, gli atti relativamente importanti nell'articolo 134. Bod. civile, per gli matrimonii e matrimoni emanazioni in cose pecore, ma similmente, anche essi non possono in genere fare gli atti che interessano l'ordinaria amministrazione. Si trova presente che l'art. 134 C. C. è stato abrogato dalla legge 17 luglio 1910 (n. 1476). -

Ora, si domanda: sotto la forma cambiaria potranno i relativamente incapaci fare qualcuno degli atti che essi non avrebbero facoltà di compiere senza l'intervento della persona che deve integrare la loro incapacità?

Il dubbio, giustificatissimo, dipende da questo che la cambiale è un negozio astratto, da cui non risulta, né in base a quale atto si sia obbligati a pagare la somma o di denaro indicata. Quando una donna maritata sottoscrive una cambiale - perché la questione si è fatta principalmente per questa categoria di relativamente incapaci - sarà lecito, si domanda, ricercare la ragione per cui è stata emessa la cambiale e vedere, per esempio, se ciò è avvenuto in dipendenza di un nullo contratto, di una garanzia prestata su immobile acquistato, ecc. Sotto altro, questo per i quali l'articolo 134 cod. civ. vieta, di l'autorizzazione maritale?

Il dubbio è grave, perché con l'indagine della causa si verrebbe a determinare l'indole del negozio cam-
biano si riferisce alla somma maritata, e in genere, a tutti
li è relativamente incapaci. -

Per esser la promessa cambiana, non sarebbe
più astratta, bensì vincolata alla causa. - E allora non
si potrà muovere al rinvio radicale e negare di rela-
tivamente incapaci la facoltà di sottoscrivere cambiali?
Dunque questa opinione infatti è stata sostenuta. Si è
detto in realtà da qualcuno che siccome la forma cambia-
ria può coprire qualunque specie di negozio, e quindi pos-
sono eventualmente eccedere la capacità di relativamente
incapaci, la cambiale è posta fra gli atti ad essi preclusi
ed escludibili solo con l'intervento delle forme obbligatorie
rituali. Per esempio per la somma maritata l'emissione di
cambiali sarà da aggiungersi all'elenco dell'art. 134, dove esi-
ste richiesta l'autorizzazione del marito.

Proponendo delle due opinioni in proposito la
prima ammette la facoltà di sottoscrivere cambiali, salvo ri-
tenere nulla per nulla il negozio che si maritasse dietro di es-
sere la stessa minorenne sur altro di relativamente incapaci
la facoltà maritata, in quanto essa può coprire negozi loro preclusi.

La prima opinione ha manifestamente il difetto
di far venir meno la natura astratta del titolo, la sen-
za invece di aggiungere alla cura dell'art. 134 un altro
atto che in sé non sarebbe sempre tale da rientrare nella
sfera degli atti rituali. - Fra queste due difficoltà non intesa
mo da più presto ammettere la capacità cambiana dei re-
lativamente incapaci e quindi anche alle somme maritate,
per le quali come si è detto - la questione si è fatta in parte
color rosso, con le limitazioni che sono inerenti alla natura,

ra stessa del sottoscrittore. - Questo è relativamente incapace, cioè non può fare certi atti: è chiaro che se la cambiale nasconde uno di questi atti, essa non è valida. - È vero che, sotto un certo rispetto, si permette in questo modo una ricerca che sarebbe in contrasto con la natura astratta del negozio cambiarario, ma è da notare anzitutto che questa natura astratta del negozio cambiarario non è una regola assoluta; che anzi noi abbiamo detto e dimostreremo in seguito come il rapporto che sta a base dell' emissione della cambiale eserciti varia influenza sotto parecchi aspetti, sulle obbligazioni derivanti dal negozio cambiarario. - In secondo luogo l'incapacità è uno di quei vizi che sono facilmente constatabili, per la ragione che si desumono dal titolo. -

Questo porta la sottoscrizione dell' obbligato, dalla quale si può senza difficoltà identificare l' obbligato medesimo e sincerarsi se esso è o meno capace. - La condizione di inferiorità giuridica in cui si trovano i relativamente incapaci risulta infatti da atti pubblici e notori: la speciale situazione della donna maritata ad esempio, è espressa chiaramente dal contratto di matrimonio iscritto nei registri di stato civile, che tutti possono consultare; dagli stessi registri risulta la minore età, e dalla sentenza del magistrato che viene pubblicata l' interdizione.

Il terzo, pertanto che viene in possesso di una cambiale sottoscritta da un relativamente incapace, sa che la cambiale medesima non è coperta dall' assoluta astrazione della causa e deve quindi accertarsi del rapporto fondamentale, in base a cui il titolo è stato emesso, rifiutando la cambiale, qualora essa nasconda uno degli atti vietati agli incapaci. -

Dunque questo temperamento al principio

dell'astrazione della causa, per quel che dimostra l'incapacità, non muore alla risoluzione del titolo, perché, ripetiamo, l'incapacità è col rito che risulta dal solo fatto che la sottoscrizione del titolo identifica nel debitore l'incapace. -

Concludendo, la soluzione del problema è la seguente: i relativamente incapaci - e in particolare modo la donna maritata - potranno compiere sotto la forma cambiale gli atti che la legge permette, rinunciando a quelli che la legge vieta. -

b) La volontà. - Anche qui, come in tutti i negozi giuridici, occorre che sia una volontà dichiarata, appunto perché come tutti i negozi giuridici la promessa cambiaria è una dichiarazione di volontà. -

Questa ultima può manifestarsi personalmente oppure a mezzo di rappresentanti. - Nel secondo caso il rapporto di rappresentanza, deve risultare dal titolo. -

Bisogna osservare che nella promessa cambiaria la volontà non è dichiarata se non quando il debitore non solo ha formato il titolo, ma lo ha consegnato ad un'altra persona. Perché la promessa cambiaria sia completa occorre lo possesso del titolo. - E la ragione per cui è necessaria tale ulteriore fase della manifestazione di volontà, risiede nella natura della promessa cambiaria ed è determinabile mediante il rapporto con cui essa si trova col titolo. -

Il possesso del titolo identifica il creditore: questo è vero per tutti i titoli di credito e quindi anche per la cambiale. -

Ora è chiarissimo che, finché il possessore è lo stesso debitore, la persona del creditore si confonde con quella del debitore, quindi non si ha obbligazione, perché manca la necessaria differenziazione tra soggetto attivo e passivo. -

L'obbligazione sorge soltanto quando il titolo è in mano di una persona diversa dal debitore. - Sul funzionario è prevista del requisito della volontà, esercita un'influenza molto importante il carattere letterale dell'obbligazione. -

La letteralità consiste - come sappiamo - in ciò, che il diritto del creditore si misura strettamente a tenore del titolo. - Questo significa che di tutti i vizi, che possono influire sul requisito di cui ci occupiamo, si potranno opporre al terzo possessore del titolo solo quelli che appaiono dal titolo stesso. - Ora, dal titolo non risultano che i difetti di rappresentanza, e, se il titolo è stato sottoscritto da un rappresentante apparente, è facile accertarsi se i poteri esistono. -

Tutti gli altri vizi della volontà non appaiono dal titolo; quindi non si potrà opporre al terzo possessore l'errore, il dolo, la violenza da cui la volontà fu viziata; né le varie cause che producono divergenza fra la volontà reale e la volontà dichiarata, per esempio la simulazione, la riserva mentale, ecc. - né tutti quei fatti che rendono involontario lo spossamento: furto, smarrimento, ecc. -

§ Requisiti di forma

a) Il primo è un requisito fiscale: il bollo. - Di solito la cambiale è stesa sopra foglietti bollati preventivamente, messi in vendita a questo scopo: è ammissibile, - per quanto in pratica poco usato, - il bollo straordinario, che si appone prima di mettere in circolazione la cambiale; ma dopo averla formata. - Questo bollo implica il pagamento di una tassa allo stato, proporzionale al valore della cambiale e alla scadenza. -

La mancanza e l'insufficienza del bollo produrrà la nullità della cambiale. -

8) il secondo requisito è la scrittura: occorre che la promessa cambiarla sia fatta per iscritto. - Sarebbe assurdo e inammissibile una cambiale verbale. - Ma la scrittura non basta: bisogna che essa contenga certe indicazioni che apprestano gli elementi salienti del negozio cambiale, uno. - Siccome con questa nullità del titolo, la legge prescrive che siano indicati a pena di nullità.

Le indicazioni massime in materia elencate al l. art. 251 Cod. Comm. e sono le seguenti:

1° La data: cioè l'indicazione del luogo e del tempo in cui avviene l'emissione della cambiale. L'indicazione del tempo deve risultare da quella del giorno, del mese e dell'anno. -

Bisogna osservare che, quantunque la data o anno, mese e giorno sia elemento di fatto sottoposto alla volontà della parte, in realtà, invece, essa è sottoposta all'arbitrio della parte, le quali possono dare alla cambiale la data che vogliono. - Frequentissimamente la data sarà la semplice constatazione di un fatto, cioè del luogo e del tempo in cui la promessa fu fatta, realmente; ma è anche possibilissimo che la data rappresenti un elemento dell'indicazione di volontà e che, per esempio la parte dia il nome "Milano 1° giugno 1919", una cambiale tratta a 90 giorni il 31 maggio. -

A questo proposito si deve anche notare che la data opposta alla cambiale in ordine vero, fino a prova contraria (art. 55 cod. comm.)

2° La scrittura "clausola cambiaria" — è impor-

bile, a indicare che la obbligazione assumta, è una obbl.
 cambiaris. - Siccome tutte le successive promesse
 cambiarie devono pure essere scritte sul titolo, in costan-
 za la clausola cambiaris, posta dall' emittente ha un va-
 lore che erede la semplice promessa del medesimo e dà
 come il soggetto alla cambiale. -

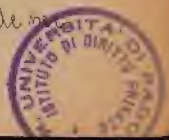
È molto importante che sia posta fuori di di-
 scussione la natura cambiaris del titolo perché, essendo
 la cambiale destinata alla circolazione, occorre poter sta-
 bilire con facilità e senza esitazione alcuna, se il titolo
 cui si trovano di fronte è o no una cambiale. -

Questo spiega il rigore della legge, che all' art.
 251 n. 2 cod. comm. stabilisce dover la cambiale contenere
 la denominazione di "cambiale," o "lettera di cambio,"
 espressa nel contesto della scrittura, oppure scritta dal
 trattante e dall' emittente con la sua sottoscrizione. -

Di regola la denominazione indicata si trova
 nel contesto della scrittura, sotto la forma seguente: -
 "pagherò per questa mia cambiale," (nella cambiale senza)
 oppure "pagate per questa cambiale," (nella cambiale tratta). -

Dal momento che la legge indica una clausola
 cambiaris, per la cambiale tratta, due espressioni soltanto
 (cambiale o lettera di cambio) e per il pagherò cambiaris
 quattro espressioni (cambiale, lettera di cambio, vaglia
 cambiaris, pagherò cambiaris), e sotto la questione se sia
 ammessibile altre denominazioni equivalenti o magari
 abbreviate come sarebbero: "pagherò secondo le disposizioni
 degli art. 251 e segg. cod. comm., pagherò secondo il rigore
 cambiaris, pagherò per questa mia di cambio." -

Non sembra troppo rigorosa la nostra opinione,
 ma noi riteniamo che tali espressioni non sieno valide



il fatto che l'ammirazione dei termini equipollenti co, che non è contraria alla natura formale del negozio. - E viceversa che i termini esprimono insieme, al pari delle due copie, sono conservate nella legge, la volontà di obbligare comunque; ma questo richiede una interpretazione della volontà, la quale a sua volta presuppone l'esistenza di una autorizzazione di volontà stessa. -

Debene, la questione è proprio qui. -

Vi è una autorizzazione di volontà notoria, o non, o manca la forma che la legge ha richiesto? Il negozio formale - come sappiamo - implica qualcosa che si esprime in una determinata forma per la autorizzazione di volontà: ora quando la legge stabilisce non solo il mezzo scelto per la autorizzazione di volontà, ma anche il contenuto di essa, è evidente che, se il contenuto richiesto manca, la autorizzazione di volontà è nulla e, è inutile sollevare la questione di interpretazione. -

Quello del punto di vista strettamente giuridico, dico. -

Ma anche dal punto di vista pratico, noi vediamo, ma che ammettere i termini equipollenti non è pericoloso, per la ragione che la cambiale deve portare proprio come la moneta - l'impronta indiscutibile, che non ammette dubbi, le ricerche e delle indagini. - Vi sono certamente delle forme equipollenti a chiunque che si riconoscono con facilità e, una forma cambiale per esempio "pagherò per questa mia di cambio," ma quando si rivela sulla strada delle controversie non è solo che possa ritenersi come equipollente una espressione come anche "pagherò per questa lettera," che invece non è tale da togliere ogni ambiguità. -

Concludiamo, perché la cambiale porta in me,

do nuovo, cioè indicandolo, la forma che ha conservato, o, come usare le parole uscite dalla legge: questo non è formalismo eccessivo; ma una necessità per la sicurezza della circolazione. -

3° L'indicazione della persona del prenditore, non di cui si vuole il titolo è consegnato dall'acquirente. -

Se non fosse indicata la persona del primo possessore, la cambiale sarebbe trasformata in un titolo al portatore, trasmissibile con la semplice tradizione normale, mentre invece essa è un titolo all'ordine, per il cui possesso, è richiesta la formalità della girata. - Perché questa sia possibile occorre appunto l'indicazione del primo possessore. - Tutti i trasporti, compreso il primo - devono infatti figurare sul titolo. -

4° L'indicazione della somma da pagarsi, essa deve essere fatta in modo preciso, così da poter apprezzare immediatamente il valore della cambiale. - Non è ammessa neppure la promessa di interessi, la quale - dice l'art. 256 cod. comm. ultimo capoverso - quando c'è si considera come non scritta. - Stabilimento degli interessi, il valore del titolo sarebbe variabile col decorso del tempo e richiederebbe molte dei calcoli per essere accertato, invece la cambiale che può servire quale mezzo di pagamento come la moneta, deve avere, al pari di questa un valore fisso e indiscutibile, indicato nel titolo. -

Quasi come se la somma cambiana sia scritta in lettere e in cifre: in caso di differenza si deve pagare la somma minore (articolo 291 cod. comm.). -

5° L'indicazione della scadenza cioè del momento in cui la cambiale deve essere pagata. - Essa deve esprimere il giorno, il mese e l'anno, ma può anche venir de-

terminata in un solo momento.

La scadenza può essere "a giorno fisso", per esempio "pagherò al 31 luglio 1912,"; il giorno fisso in un'istituzione mediante una rinnovazione "a fine luglio" (e allora s'intende all'ultimo giorno di luglio), "Walsale 1913," "S. M. 1912," ecc. Questa è la forma più semplice di scadenza.

Si ha poi la scadenza a certo tempo data, per cui la cambiale deve scadere dopo un certo tempo dall'epoca dell'emissione; per esempio "a due mesi data,"

Nella determinazione in altre forme di scadenza entra la volontà del possessore. Quando la scadenza è "a vista", per esempio, — la cambiale scade quando il possessore la presenta. Però la legge stabilisce che in nessun caso essa potrà essere presentata dopo un anno dalla data (art. 283, 289) in relazione col 264 ecc. comm.

Nella scadenza "a certo tempo data," è rimessa alla volontà del possessore la scelta di far scattare un certo termine iniziale, dopo il quale la cambiale scadrà "A due mesi a vista", per esempio, il che significa che la cambiale verrà a scadenza due mesi dopo la sua presentazione. Per lo più il termine — di cui il possessore, come si è detto, ha scelta di determinare il momento iniziale è breve, tanto che rappresenta come un preavviso per il debitore. — Anche la cambiale a certo tempo a vista deve essere presentata non più tardi di un anno dalla data (art. 264 ecc. comm.)

Per le cambiali a vista e a certo tempo vista, ecc., come dunque il caso del debitore. — Se questo lo rifiuta, si accetta il rifiuto mediante un atto solenne detto "protesto". Il protesto — advertimus fur si ora — serve a molteplici usi e in ciò in genere definire con: il solenne accertamento del rifiuto di una persona indicata nella cambiale di

fare ciò che è indicato nel titolo. -

L'ultimo tipo di scadenza è dato dalla scadenza "in fiera". Era molto usata in altri tempi, quando il mercato e le fiere avevano un'importanza preponderante: ora è caduto quasi tutto in disuso. - La cambiale pagabile in fiera, scade nel penultimo giorno della fiera, o nel giorno della fiera se essa dura che un giorno (art. 286 cod. comm.). -

6. Indicazione del luogo del pagamento. - Essa non è però indispensabile perché in sua mancanza supplisce la legge, la quale all'art. 253 R.R. stabilisce quanto segue: se il luogo di pagamento non è indicato, vale per luogo di pagamento nelle cambiali tratte, la residenza indicata o, tanto al nome del trattario. - Nei passivi o vaglia cambiari, la residenza dell'emittente è il luogo del pagamento si reputano designati dal luogo dell'emissione.

Quo darsi però che il luogo del pagamento indicato nella cambiale sia diverso dalla residenza del trattario o dell'emittente, vise di colui che deve pagare. - In tal caso la cambiale ha un domicilio proprio e si dice domiciliata. -

Si distinguono due specie di cambiali domiciliata: la cambiale "perfettamente domiciliata" e quella "imperfettamente domiciliata". - La seconda è pagabile in un luogo diverso dalla residenza della persona che deve pagare; la prima invece non solo è pagabile in un luogo diverso dalla residenza dell'emittente o del trattario, ma anche per mezzo di una persona diversa. -

La differenza fra cambiale perfettamente o imperfettamente domiciliata è assai importante, perché nella prima la mancanza del pagamento deve essere accertata mediante il protesto, che nelle seconde invece non è necessario.

Il protestato è richiesto nella cambiale perfino quando la dimissione per questa ragione, che avviene in esse che dare potere è una persona diversa dalli obbligato e viceversa, ma un altro luogo, qualora una non possa non quella giusta che l'obbligato fosse immediatamente esposto ad una nuova cambiale una essere richiesta del mancato pagamento. - Questo è appunto avverato dal protestato, che sarà venir portato a conoscenza dell'obbligato cambiario.

7. La sottoscrizione del presente o dell'eventuale. -

Questa certamente è l'elemento più importante dell'eventuale, perché mostra la volontà dell'obbligato di far proprio, o sia di accettare tutto il contenuto del titolo. - Essi è anche l'unico elemento che deve essere autentico, cioè scritto di mano dell'obbligato; tutto il resto può essere scritto anche da un'altra persona. -

La sottoscrizione, per identificare in modo sicuro l'obbligato, deve contenere il nome e il cognome o anche la ditta. - La ditta differisce dal nome civile solo in questo, che è il nome civile abbreviato o unito in quel che si aggiunga. - E da avvertire, a questo proposito, come non sia usata l'opinione diffusa secondo la quale ogni commerciante può firmare un nome o uno soprannome. - La ditta - cioè il nome commerciale - deve solennemente contenere il nome civile, salvo qualche aggiunta o abbreviazione; per es. "B. successore di G." "G. figlio di..." ecc. Anche nella sottoscrizione cambiale non ammesse queste sole abbreviazioni. -

Infine dobbiamo ricordare che nella cambiale basta avere l'indicazione della persona del trattante. -

Questa indicazione non necessaria è avere quella della causa e lo si capisce. - Dal momento che nel

nostro diritto ha cambiale è un negozio astratto. - Ma se del 1865 può essa non aver ritenuto tale, e così è ancora, nel senso francese, dal quale è ispirata la ragione per cui si è obbligato, che con parola tecnica si dice "habilita".

*

*

*

Dobbiamo ora affrontare la questione molto importante delle conseguenze a cui dà luogo la mancanza di alcuni requisiti che abbiamo esaminati.

Sembrerebbe a prima vista che il problema fosse di soluzione molto facile, perché abbiamo la disposizione dell'art. 254 cod. comm. che dice così: "La mancanza di alcuni dei requisiti essenziali stabiliti dagli articoli precedenti esclude la qualità e gli effetti speciali della cambiale, salvo gli effetti ordinari dell'obbligazione, secondo la sua natura civile e commerciale." Quindi significa che la cambiale come tale, non esiste se manca qualcuno dei requisiti dell'art. 254, non solo, ma naturalmente, non esistendo la promessa cambiale e univale dell'archivio, anche le successive promesse che si possono aggiungere sul titolo non hanno valore, perché mancano del loro presupposto formale che è l'esistenza di un titolo cambiale in regola con le disposizioni di legge. Un'osservazione, malgrado quella disposizione così precisa - e sembrerebbe anche così chiara - è sorta la questione se sia ammissibile (e quali siano, in caso di affermazione, gli effetti che ne derivano) una cambiale "in bianco". - La cambiale in bianco è una cambiale incompleta, che manca cioè di qualcosa o anche della maggior

parte delle considerazioni previste dall' art. 254 e che comunque almeno quel requisito senza del quale sarebbe inattuabile una qualunque obbligazione vale a dire la sottoscrizione.

L'uso della cambiale in bianco-contenente per lo più la sottoscrizione e la somma si è andata diffondendo più al di fuori della cerchia del commercio che nell'ambiente commerciale. - Non commerciante che si rispetta, assai difficilmente rilascerà una cambiale in bianco; esso invece vorrà stabilire un modo preciso, e la natura della obbligazione ma, il luogo del pagamento, la scadenza, ecc. La cambiale in bianco si va estendendo non per favorire i bisogni veri del commercio, bensì per servire meglio a quell'uso anormale della cambiale di cui parliamo in assoluto. - Si disse, infatti, come sopra, che la cambiale deve la sua funzione fisiologica, e, anziché essere strumento di credito presunto soprattutto commerciale, resta anche quale strumento di credito, di conto, ma: è appunto in questi ultimi ambiti in applicazione, che la cambiale in bianco è penetrata e si è diffusa. - Comunque sia, per quanto a nostro avviso non mai da favorire in alcun modo una consuetudine che non è perfettamente corretta, ormai non si possono sottrarre a questa conseguenza la banca, lo scrivano, e lo scritturista - ma si può dire - con incommensurabile gravità, alla conseguenza, cioè di averne a mettere la validità della cambiale in bianco, malgrado il disposto, che sembra ormai chiaro, dell' art. 254 così com'è.

È da osservare che, quando si parla di validità della cambiale in bianco, non si domanda se una cambiale ancora prima di essere in possesso dell' art. 254 possa essere fatta valere trascorsa un qualche tempo senza la sottoscrizione. Il problema, se viene posto in questi ter-

mini: è possibile che una cambiale sia emessa in bianco, cioè mancante di qualcuno dei requisiti dell'art. 151 e poi riempita posteriormente all'emissione per opera del possessore?

Abbiamo già accennato che a questa domanda si risponde affermativamente, in modo, possiamo dire, unanime.

Una legge recente, del resto, quella del 1909 sul bollo delle cambiali, riconosce indirettamente, ma in modo abbastanza chiaro, la validità della cambiale in bianco, in quanto regola il bollo della medesima.

Le soluzioni date al problema dell'emissione, validità della cambiale in bianco sono principalmente due.

La prima fa capo al concetto del mandato, e, come essa, le cose procederebbero nel modo seguente: l'emittente della cambiale in bianco darebbe al possessore un mandato da riempire il titolo, agisce in nome e per conto del debitore suo mandante e ciò che egli fa è come fosse fatto dal debitore stesso.

Questa dottrina manca delle gravissime difficoltà e darebbe poi luogo - o, più di logica - o delle conseguenze assurde. - Invece si avrebbe una specie di mandato molto strano - cioè un mandato nell'interesse del mandatario, in quanto che l'interessato a compiere la cambiale è proprio il possessore di essa, cioè il creditore, mentre il debitore avrebbe un interesse del tutto opposto. - Nel mandato invece abbiamo questo principio fondamentale, che esso è fatto nell'interesse del mandante; questa dottrina deriva quindi dalla figura tradizionale del mandato e modifica tutto l'organismo logico dell'istituto.

Non basta. - Una delle regole fondamentali del mandato (e qui abbiamo un argomento tecnico di gran importanza) è che esso, appunto perché fatto nell'interesse del mandante, è espressamente revocabile, tanto che resta non solo per revoca ma anche ogni qualvolta il mandante non può conservare la sua volontà di mantenere il mandato, il che avviene in caso di morte, incapacità o fallimento del mandante. -

Secondo la dottrina esposta, pertanto, si arriverebbe alla conseguenza che il mandante potrebbe revocare il mandato di riempire la cambiale, il che significherebbe negare qualunque importanza pratica alla cambiale in bianco, perché quando il debitore impedisce di riempire il titolo, o morisse o cadesse in fallimento, o diventasse incapace, il possessore si troverebbe un pezzo di carta inutile in mano. - E a questa conseguenza nessuno infatti giunge, perché tutti dicono che la cambiale in bianco è valida malgrado la revoca, la morte, il fallimento o l'incapacità del mandante. - Questa soluzione va dunque mantenuta. -

La seconda opinione, che diremo quasi semplicemente, si accontenta di dir questo: non vi è alcun bisogno che le varie parti di una scrittura - e quindi anche della cambiale - siano formate contemporaneamente e scritte tutte dalla stessa persona: non è necessario cioè quella che si chiama la "contestualità" della formazione dello scritto. - Questo spiega benissimo come la cambiale possa essere scritta parte dall'emittente, parte dal possessore in tempi differenti. -

La soluzione accennata dimentica però un dato molto importante. - È verissimo che la contestualità,

lità nelle scritture non è necessaria, ma ogni scrittura che è una manifestazione di volontà, deve in qualche modo portare l'approvazione del suo autore. - (E sopra tutto. (Questo è il punto interessante per la cambiale in bianco) la non contestualità della cambiale importerebbe solo che quanto avviene prima dell'emissione sfugga all'indagine; ma è certo che, siccome la cambiale è un negozio giuridico formale, il momento dell'emissione che è quello in cui la dichiarazione di volontà si perfeziona - deve trovare la cambiale completa. -

Bisogna, che l'emittente se anche non ha forma, la tutta la scrittura, ne abbia però conoscenza, e l'approvazione quanto. - Occorre insomma un collegamento ideale della scrittura con la volontà dell'emittente. -

Non crediamo che tale nesso ideale si possa trovare e che una spiegazione si sia e cercheremo di mostrarlo con una osservazione molto semplice. -

In ogni scrittura bisogna distinguere due parti, l'una materiale di necessità direttamente da chi che dichiara la volontà; l'altra può anche essere formata da persone diverse. - La prima è la sottoscrizione, la quale deve essere opera personale del dichiarante, in tutte le forme di scrittura, appunto perché rappresenta come il modello di approvazione, dato dal dichiarante, al contenuto della scrittura stessa. - Il contenuto invece può essere opera di altri. - Pertanto normalmente avviene questo, che la sottoscrizione si appone dopo formata la scrittura, perché chi deve approvarla vuole prima prenderne conoscenza, essendo di solito la volontà a contenuto determinato. - Ma eccezionalmente è anche ammissibile una dichiarazione di volontà a contenuto indeterminato, ma de-

irrinunciabile in base a criteri precedentemente stabiliti. -

Ora una scrittura sottoscritta in bianco non è altro che una dichiarazione di volontà a contenuto non determinato: chi sottoscrive un qualunque documento in bianco dichiara di approvare quello che si sarà scritto sopra. - E lo stesso avviene nella cambiale in bianco: chi firma e consegna una cambiale in bianco, dichiara di voler tutto quanto verrà scritto in essa. - E qui si danno due ipotesi. Di solito esistono delle ritrattate in base alle quali deve regolarsi colui che riceve una cambiale in bianco; ma in mancanza di parti, si intenderà che il sottoscrittore si rimette completamente a ciò che vorrà il possessore del modulo. - E' possibile infatti rimettersi ad un altro per la determinazione del contenuto della scrittura: l'istanza è naturale che in questo caso un arbitrio assoluto non è inammissibile, ma occorre sempre quello che i Romani dicevano "arbitrium boni viri", cioè un arbitrio che risponda a certi canoni di equità. -

Però dunque spiegato il fenomeno. - Colui che consegna un modulo cambiale sottoscritto in bianco, dichiara di far proprio e di approvare tutto quello che sarà scritto in esso. - E qui abbiamo quel nesso ideale che cerchiamo fra ciò che è scritto sul titolo e la volontà dell'emittente. - Quest'ultimo compie una dichiarazione di volontà a contenuto che non è determinato e dichiara, lo secondo le forme volute dalla legge, manca una legge dichiaratoria di volontà; ma appena tale determinazione ne è avvenuta e il possessore ha riempito il titolo nelle forme prescritte dalla legge, la dichiarazione di volontà prima incompleta si completa e abbiamo una cambiale. -

Da quanto abbiamo detto derivano varie cose,

questioni pratiche:

1) Se vi sono dei patti intorno al modo di riempire la cambiale, essi devono essere osservati. -

Bisogna però osservare che la facoltà di riempire il titolo non deriva dai patti, bensì dal fatto della conseguenza del titolo in bianco. - Di conseguenza l'incossatura dei patti è una eccezione personale a colui col quale essi sono stati stipulati, cosicchè non potrà essere opposta a chi ha ricevuto il titolo già completato. -

2) Si deve distinguere nettamente la posizione di chi ha ricevuto il titolo in bianco dalla posizione di chi ha avuto il titolo completato.

Chi riceve il titolo in bianco ha certamente il diritto di riempirlo: ma questo diritto, derivandogli da chi gli consegna il titolo, è vulnerabile da tutte le eccezioni che poterano opporsi ad esso; chi invece riceve un titolo già riempito viene a possedere una cambiale già perfetta e si trova quindi nella vera condizione di un possessore cambiario, cioè gode di un diritto proprio ed autonomo, che si misura unicamente a tenore del titolo, e non è vulnerabile dalle eccezioni che poterano opporsi all'antecedente possessore. -

3) La terza conseguenza, assai importante anche dal punto di vista pratico, riguarda la prescrizione. - È noto che per la cambiale occorre una prescrizione speciale di cinque anni. - Ora si domanda: in quanto tempo si prescrive una cambiale in bianco? La questione ne ha risolta distinguendo il periodo antecedente al riempimento della cambiale dal periodo posteriore. - Prima del riempimento non abbiamo un diritto derivante da una cambiale - che non c'è - ma il diritto di creare

la cambiale, che dipende dal semplice fatto della consegna.

Ora, questo non è un diritto cambionario, e perciò la giurisprudenza dominante ammette che il diritto di riempire la cambiale consegnata in bianco non si prescrive in cinque anni, bensì in dieci o venti, o ancora della natura commerciale o civile del rapporto che ha dato luogo all'emissione.

Quando poi la cambiale in bianco è riempita, allora diventa una vera cambiale, e ha soggetto alla prescrizione cambionaria di cinque anni.

Diciamo già che nella cambiale oltre che del traente, ossia dell'emittente, bisogna tener conto anche di altre, di cui le importanti sono quelle dell'acceptante, dell'avallo, e del girante. Parleremo quindi dell'acceptazione, dell'avallo, e della girata.

Un'osservazione generale, che vale per tutte le promesse cambionarie, è che esse sono autonome, cioè indipendenti l'una dall'altra, sebbene mirino tutte allo stesso scopo, che è il pagamento della cambiale - e danno luogo ad altrettante obbligazioni aventi tutte il medesimo soggetto - vale a dire la somma indicata nel titolo.

L'autonomia suddetta porta una conseguenza molto grave, cioè che malgrado il nesso logico da cui le varie promesse cambionarie sono riunite, ciascuna di esse sta a sé; e conseguenza pratica importantissima di questo principio è che, se anche una promessa vien meno,

le altre rimangono. -

Dice infatti l'art. 325 cod. comm.: la cambiale con firme di persone incapaci è valida rispetto alle persone capaci che la sottoscrivessero, e la stessa regola si applica nel caso in cui la medesima cambiale contenga firme false e firme vere. -

E l'art. 328: coloro che hanno accettato, o allato o girato una cambiale falsa sono obbligati verso il possessore, come se avessero accettato o allato o girato una cambiale vera. -

Il principio posto dai due articoli riprodotti è proprio la conservazione completa e solenne dell'atto, norma delle singole promesse cambiarie, la quale si esplica in una doppia direzione. -

Le promesse di persone capaci, degli accettanti, degli allatori e dei giranti - nelle ipotesi fatte dalla legge - sono valide perché scritte su un titolo formalmente completo: questo per quanto riguarda i requisiti di forma) e perché - per ciò che riguarda i requisiti di sostanza) ogni promessa è autonoma, cosicché l'invalidità dell'una non nuoce alla validità dell'altra. -

Il principio della indipendenza delle varie promesse cambiarie non si capisce, se non tenendo presente quell'osservazione su cui insistiamo a bella posta - cioè che la cambiale è il documento non di un singolo negozio giuridico, ma di più negozi, non di una promessa sola, ma di più promesse.

Veniamo ora a parlare singolarmente delle tre specie di promesse cambiarie. -

1° accettazione, è la dichiarazione del trattario, che non solo assumere la obbligazione cambiaria.

Si ricorderà che a proposito della cambiale tratta, ha noi diciamus come solo il fatto che il trattario è stato indicato dal traente come colui per, o per, del quale la cambiale aveva essere pagata, non importa che il trattario sia obbligato, perché prima che il trattario apponga la sua firma nella cambiale, i rapporti fra traente e trattario sono regolati dal rapporto fondamentale che corre fra loro. - Uno darsi che il trattario sia obbligato verso il traente, per esempio, per una partita di merce fornita dal secondo al primo, ma ciò non importa, che esso sia obbligato cambiariamente, il trattario è obbligato in base al rapporto fondamentale, e, sopra tutto, soltanto verso il traente. - I rapporti fra trattario e possessore, fino a questo punto sono nulli: il primo non ha nessun obbligo di pagare al secondo la somma cambiaria.

Il trattario comincia ad essere obbligato verso il possessore soltanto quando egli dichiara di far onore alla promessa data dal traente, ed "accetta" la cambiale.

Uno perché la dichiarazione, con cui il trattario assume l'obbligazione cambiaria, si chiama accettazione.

Deve notare che in pratica non in tutte le cambiali esiste l'accettazione. - Spesso infatti l'affare procede in questi termini: se, il possessore della cambiale ha fiducia nel traente, e quindi conta che esso pagherà nel caso che il trattario non accetti di pagare, egli non si presenta al trattario che al momento della scadenza. - Naturalmente non si presenterà prima, perché la possibilità di un rifiuto dal trattario accrediterebbe la cambiale e ne renderebbe difficile lo sconto. - Allora il

due momenti dell' accettazione e del pagamento, cioè dell' assunzione dell' obbligazione e della sua estinzione coincidono. In questo caso, molto frequente in pratica, non si ha una accettazione vera e propria: il trattante se ne sa pago, all'unanimità rifiuta: il rifiuto dell' accettazione coincide con quello del pagamento.

L'istituto dell' accettazione funziona quando il possessore, essendo inerte sulla validità del titolo e volendo conservare il credito della cambiale, non vuole restare in questa incertezza fino alla scadenza, ma si presenta al trattante e gli domanda se intende assumere l' obbligazione. - Si ha in che questa è una facoltà e non un obbligo del possessore: egli può benissimo infatti aspettare la scadenza e presentare la cambiale addirittura per il pagamento.

L' accettazione dunque ha luogo mediante presentazione della cambiale nel luogo in essa indicato per l' accettazione, oppure, in mancanza di un luogo designato, nella residenza del trattante.

La legge dice all' art. 265 cod. comm. che l' accettazione deve essere data all' atto della presentazione della cambiale o al più tardi entro ventiquattro ore. - Perché in allora l' accettazione basta una formula che indichi la volontà di accettare e la sottoscrizione del trattante. - Si esprime di solito con la parola "accetto", (art. 262), scritta naturalmente sul titolo e sottoscritta dall' accettante.

Le requisiti formali dell' accettazione sono dunque i seguenti: -

- 1° che l' accettazione sia scritta sul titolo;
- 2° che porti la dicitola dell' accettazione;
- 3° che sia sottoscritta.

La data non è necessaria, tranne nel caso che l'accettazione sia fatta a certo tempo visto (art. 263). -

I tre requisiti possono anche ridursi a due e precisamente al primo e al terzo, perché è possibile mettere la clausola di accettazione, quando però la sottoscrizione sia posta sulla lettera anteriore del titolo. -

Il luogo dove sono poste le firme, cambiarie ha un significato di per sé: vedemmo anche, a proposito della girata, come questa può constare della superficie firmata a verso del titolo. -

L'accettazione può essere data per una somma minore di quella portata del titolo - E si capisce, dal momento che il trattario è libero di non obbligarvi affatto, e più forte ragione egli avrà facoltà di obbligarvi per una somma minore. -

Quale non è possibile una accettazione sotto, posta a un'altra condizione. - Nei riguardi del traente una cambiale accettata condizionatamente è come non accettata, nei riguardi del possessore vale nei limiti della condizione, in altri termini l'obbligazione dell'accettante rimane; non producono gli altri effetti dell'accettazione principalmente quello del quale parleremo fra poco, per cui l'accettante diventa l'obbligato principale e il traente l'obbligato sussidiario (art. 266). -

Quali sono le conseguenze giuridiche dell'accettazione?

Il trattario che ha accettato diventa l'obbligato principale e il traente in questo caso rimane un obbligato di "sussidio", e come si dice "una via di mezzo". - Il trattario accettante non solo resta obbligato verso il possessore, ma anche verso il traente, cosicché, se

per una qualunque ipotesi, alla scadenza l'accreditante non paga, e il possessore fa il protesto e poi si rivolge al traente, questi ultimo paga; ma ha diritto di rivalsa verso l'accreditante. - E questo perché il trattario che accetta assicura il suo debito dipendente dal rapporto fondamentale verso il traente (di solito nessuno trae una cambiale sopra un altro se non ha verso di lui una ragione di credito), e trasforma la sua obbligazione ordinaria civile e commerciale verso il traente, in una obbligazione cambiaria, obbligandosi verso il possessore e sussidiariamente verso il traente. -

È possibile che il trattario non accetti. - In tal caso il rifiuto di accettazione deve essere accettato solennemente con un atto pubblico, che si chiama "protesto", -

Diranno già in che cosa esso consista: qui ne offriamo un primo esempio: protesto per mancata accettazione. - Esso deve esser fatto da un pubblico ufficiale, o da un notaio o da un usciere. - Nessun atto può essere il protesto solo - dice l'art. 307 cod. comm. - una dichiarazione del trattario sottoscritta da lui e registrata entro due giorni dalla data. - Di solito questa dichiarazione è apposta sulla cambiale stessa, ma può anche essere stesa per atto separato, e occorre, in tal caso, una descrizione o una trascrizione esatta della cambiale. -

Quella esaminata è la forma più importante, le di accettazione, ma ne sono altre secondarie. -

In alcuni casi il traente, oltre al trattario, indica un'altra persona una specie di supplente del trattario, detto "bisognatario", appunto perché al bisogno è obbligato a pagare. - Si tratta di una indicazione che di solito è contenuta in una cambiale, perché credita

molto la cambiale stessa, in quanto che nel tempo stesso in cui designa il trattario, mostra di aver poca fiducia che egli accetterà di fare onore alla tratta e indica un'altra persona che al bisogno possa accettarla. In caso di rifiuto di accettazione da parte del trattario, la cambiale deve essere presentata al bisognatario.

Si ha poi l'accettazione "per intervento", o per "onore", quando interviene per accettare la cambiale una terza persona non indicata sul titolo. - È anche questo un istituto che in pratica trova scarsa applicazione: esso ripete la sua origine dai tempi in cui il commercio si esercitava sopra tutto nei mercati. Negli mercati si vedevano appunto le cambiali, e poteva darsi il caso di commercianti che volessero intervenire per salvare il credito di un collega o di un compagno, con cui erano in relazione di affari e che non potevano pagare.

Questa accettazione per intervento può accettare li mitamente per alcuni obbligati soltanto: in onore del trattante di un girante. - Se accetta in onore del trattante, rimane obbligato verso tutti i giratori successivi e non verso quelli antecedenti e il trattante.

Il possessore della cambiale che non è stato accettato dal trattario ha diritto di rivolgersi al trattante anche prima della scadenza per ottenere come, cioè una somma personale o come per il pagamento del titolo alla scadenza.

II. Dell' avallo.

L'avallo è una promessa cambiarioria per la quale uno si obbliga al pagamento insieme co' uno o più degli obbligati cambiarioria. - Mediante l'avallo uno può quindi costituirsi creditore dell'emittente, del traente, dell'accettante, o di un garante. -

La natura giuridica dell'avallo rappresenta una ben problematica più interessante del diritto cambiarioria, perchè, data la funzione pratica che l'avallo adempie, può sorgere assai facilmente l'idea che esso non sia che una forma di fidejussione. -

Questo sarebbe invece un concetto errato in quanto che non ha la fidejussione, e l'avallo nasce dalla differenza fondamentale. - La più importante sta in questo, che la fidejussione è una obbligazione accessoria, la quale sorge da un'obbligazione principale e in tal caso esiste in quanto esiste l'obbligazione principale, cosicchè se in mancanza di fidejussione il primario che se l'obbligazione principale è inesistente o è nulla per incapacità dell'obbligato principale o per altro da evadere, non sussiste, nè sorge l'obbligazione del fidejussore. -

L'avallo invece non è una obbligazione derivante da un negozio cambiarioria. - Dal momento che le promesse cambiariorie sono fra loro indipendenti, anche l'avallo è una promessa autonoma, e autonoma è pure l'obbligazione che da esso deriva, cosicchè, quando anche venga meno l'obbligazione della persona per cui l'avallo è dato, l'obbligazione dell'avalloante rimane. Questa diversità che abbiamo esposta rende impossibile l'assimilazione dell'avallo alla fidejussione. -

L'avallo invece, ripetiamo, è una promessa

cambiarario in forza della quale l'avallante si obbliga a pagare la somma cambiararia, in tutto o in parte, se gli obblighi cambiarari. - Anzi è detto questo, è detto tutto.

Ogni promessa cambiararia, infatti, ha la caratteristica di essere un negozio giuridico astratto in quanto il quale si si obbliga a pagare una somma di denaro, senza riferimento ad una causa. - È certo che, come l'emittente ed il traente si obbliga, perché esiste un rapporto fondamentale che può essere del più vario, - una compra, un mutuo, perfino una donazione, con l'avallante si obbliga in base ad un rapporto fondamentale, che di solito è una garanzia che egli presta. - Ma ciò non toglie che l'avallo in sé sia un negozio astratto, che prescinde completamente dalla causa, cioè dalla garanzia. - Abbiamo detto "di solito", perché in realtà si presta sovente l'avallo per una causa diversa dalla garanzia; può darsi, infatti, che di figura come avallante abbia partecipato in modo diverso al rapporto fondamentale che sta a base della promessa dell'emittente, per cui egli, esponiamo, dà l'avallo. -

Facciamo qualche caso pratico. -

Virio e Rolo prendono a mutuo una certa somma, in comune e lasciano una cambiale, in cui Virio figura come emittente e Rolo come avallante: due commercianti compiono una operazione di conto fin, meno la cambiale l'uno quale girante, l'altro quale avallante del girante; due non comprano una partita di merce, rilasciando una cambiale che, per maggiore garanzia del compratore, firmano non in nome della società, ma personalmente, l'uno come emittente, l'altro come avallante. -

Questi esempi potrebbero moltiplicarsi. - In quelli citati il rapporto fondamentale è necessariamente un mutuo, una operazione di conto, una compra-vendita e non una garanzia. - Poteva che pacificano l'avallo alla propria commissione lo stesso invece che a fare, lo pacificando, per esempio, l'emissione della cambiale, la al mutuo o ad una altra qualunque dei tanti usi, agli che possono stare a base di essa.

L'avallo, che è una promessa cambioria, ha in questa tutte le caratteristiche, cioè:

- 1° è una promessa autonoma ossia valida indipendentemente dalla validità delle altre promesse in cui accompagna, compresa quella dell'avallo. In fatti il principio che regna enunciato dagli art. 327 e 328 cod. comm. è riferito a proposito dell'avallo, dall'art. 275 che dice: chi dà l'avallo assume la obbligatorietà della persona per la quale garantisce, ed è obbligoramente, ancorché non sia valida l'obbligazione della persona per la quale l'avallo è dato.
- 2° è una promessa astratta che può avere a base una causa qualunque - ed solo una garanzia sulla quale però non si compiono indagini.

3° è una promessa che dà luogo ad un'obbligazione solidale: e questo è in un principio generale del diritto commerciale e specialmente cambiorio.

Si domanderà: in che cosa differisce allora la promessa dell'avallo dalle altre promesse?

La promessa dell'avallo ha questo di caratteristico - essa appoggia formalmente un'altra



promessa. - Spieghiamo subito la cosa. - Mentre nelle
altre promesse cambiamo il momento in cui si
semplicemente abbiamo una sola promessa degli ob-
ligati che già in atto, l'assoluta in cui si
consolida, in una degli obblighi cambiano, cosicché
la mia promessa se è sostanzialmente autonoma, per
malmente ha bisogno di appoggiarsi ad un'altra che
già esiste: la promessa dell'assoluta sarebbe in-
cepibile senza un'altra promessa o un appoggio.
Questo mostra che formalmente almeno deve esservi
un assoluto: mentre per esempio una cambiale che
emette per quello che non porta un'altra firma non è
nulla valida: sarebbe invece valida l'assoluta fatta per un
assoluta la cui firma è falsa, perché in questo caso la
promessa dell'assoluta si appoggia ad un'altra pro-
messa cambiale preesistente, per quanto l'esistenza del
l'assoluta sia solo formale.

Però diciamo l'assoluta può essere data per
una qualunque degli obblighi cambiali esistenti, tra-
mite, assoluta, oppure. Per forma un assoluto deve
mantenere la natura dell'assoluta. - Se tale natura
manca, la promessa che è quella non è più nella cambiale
di fronte per l'assoluta, e se la cambiale non è ancora
assoluta, vuol dire che nella cambiale esiste per? esiste
anche per? (cognome).

Per forma dell'assoluta in ciascuna delle seguenti
espressioni:

1° l'assoluta deve essere scritto nella cambiale, il
che mostra che una promessa una cambiale già completa.

2° la dicitura di assoluto che si scrive con le pa-
role "per assoluto" od altre equivalenti, per es. "per garanzia."

3° La sottoscrizione.

L'avallante è obbligato solidariamente con la persona per cui l'avallo è dato e anche con tutti gli altri obbligati cambiari. Ciò significa che il possessore della cambiale non ha obbligo di rivolgersi prima all'avallato e poi all'avallante, ma può addirittura rivolgersi subito a quest'ultimo.

L'avallante però segue le sorti dell'avallato, nel senso che il possessore della cambiale deve compiere verso l'avallante tutti gli atti necessari a conservare l'azione cambiaria verso l'avallato (art. 275 ult. cap. cod. com.).

Questo sta in relazione con la distinzione tra obbligati cambiari in via diretta e obbligati di sussidio in via di regresso. Vedremo presto la loro posizione rispettiva: per ora basta osservare che per poter agire contro i secondi, bisogna essersi rivolti prima contro i primi ed adempire alcune formalità. Ora se l'avallo è dato per un obbligato a sussidio, occorre fare tutto quanto è necessario per conservare l'azione verso l'avallato (cioè non ci si può rivolgere contro l'obligato in via di regresso se non dopo essersi rivolti verso quello in via diretta) e poi tutto quello che si richiede per conservare l'azione verso l'avallante.

Il datore di avallo che paga la cambiale sua, dritta è interrogato nei diritti del possessore verso la persona per la quale l'avallo fu dato e verso gli obbligati anteriori (art. 276 cod. comm.).

*

*

*

III Della girata -

della girata parliamo a proposito dei titoli all'ordine in generale, e quindi non ripeteremo quanto fu detto allora. - Solamente ci pare opportuno ricordare come la girata adempia ad una doppia funzione: di trasferta e di garanzia. - Quella essenziale è la funzione di trasferimento, perché la girata è la formalità che accompagna necessariamente nei titoli all'ordine il trasporto del possesso; ma in alcuni titoli all'ordine, fra cui le cambiali, la girata contiene altresì una promessa cambiaria, cioè la promessa di pagare la somma cambiaria qualora non lo faccia l'obbligato principale. -

Ora consideriamo la girata per questa seconda funzione. -

La girata come la promessa cambiaria, risponde ai tre soliti quesiti. -

1° è autonoma, cioè valida anche se le altre promesse non lo sono;

2° è estratta, cioè indipendente dalla causa che dà luogo a una rendita del titolo. -

3° dà luogo ad una obbligazione solidale (art. 256 n. 1. cap. cod. comm.).

*

*

*

I diritti del possessore sono di due specie:

A) diritto reale sul titolo, che vale "erga omnes", come tutti i diritti reali. -

B) diritto di credito (che è il più importante), cioè diritto alla somma cambiaria verso tutti gli obbligati cambiari. Parliamo parzialmente dei due diritti succeduti.

A) diritto reale. - Di questo discuteremo ancora brevemente, ripartendo prima un certo numero di titoli di credito in genere. -

Il possessore ha il possesso del titolo, che è il vero requisito necessario perché egli possa far valere il suo diritto di creditore. - Il possesso della cambiale non significa proprietà, perché qualche volta si può possedere in base a un titolo non abile a trasferire il dominio. - Ma di regola, quando il possesso è stato acquistato legittimamente, cioè con le forme stabilite dalla legge, mediante una serie di giuste ragioni, il possessore, se è di buona fede, si trova al coperto da ogni rivendicazione da parte del proprietario; anche per la cambiale, nelle ipotesi fatte, vige il principio che possesso vale titolo. - Se invece il possessore non è di buona fede, la rivendicazione del proprietario è ammissibile. - Un caso molto interessante si ha nell'ipotesi delle cambiali suscritte o rubate, per cui esiste una "procedura di ammortamento", la quale mira a dissociare il credito del titolo, e a rendere possibile al proprietario - non possessore, perché ha perduto involontariamente il possesso - di esercitare il credito anche senza il titolo. -

Entrando alla procedura di ammortamento riporteremo solo la disposizione dell'art. 339 cod. comm. secondo la quale il possessore che si presenta alla cancelleria del tribunale provando di aver acquistato il titolo in buona fede, non può essere obbligato a consegnarlo e ne rimane in possesso; e questo perché il possessore di buona fede è diventato proprietario. -

Il possessore della cambiale ha in secondo luogo il diritto, verso colui che gliela ha consegnata,

di ottenere "duplicati", o "copie", -

Il duplicato è un'altra cambiale dello stesso tenore che il traente o l'emittente deve rilasciare al prenditore e a qualunque altro possessore (art. 277 cod. comm.). -

È possibile che il possessore voglia cercare di negoziare la cambiale in più luoghi ed abbia quindi bisogno di avere più originali del titolo; a questo scopo servono appunto i duplicati. -

Il duplicato si deve contraddistinguere con un numero progressivo; per esempio "per questa mia prima seconda, terza, ecc.) di cambio pagherò". - In mancanza di questa indicazione, i duplicati si considerano come altrettante cambiali separate. -

Per ottenere il duplicato, il prenditore si rivolge direttamente all'emittente o al traente, i possessori successivi per il tramite dei loro giranti. Diverse dai duplicati sono le "copie", che possono farsi da qualunque possessore, anche da chi ha avuto la cambiale. - La copia naturalmente deve essere conforme all'originale e contenere tutte le indicazioni che in esso si trovano con l'aggiunta "fin qui copia", od altra equivalente. - Non può portare altre aggiunte ed essere in forma di girata del possessore. - La copia, per le firme originali che contiene, ma non per la parte copiata, vale come la cambiale originale. (art. 282 cod. comm.). -

B) Diritto di credito

Anche nella cambiale, come in tutti i titoli di credito, la qualità di creditore spetta al possessore del titolo. - È dunque il possessore della cambiale quel-

lo che può esercitare il diritto di credito che si è men-
zionato e pretendere dagli obbligati cambiali il paga-
mento della somma indicata nella cambiale. - Ora,
sto è uno di quei diritti di credito che il diritto civile
francese chiama "quérable", in contrapposizione a quel-
li che si chiamano "possibles", i quali sono pagabili presso il debi-
tore - e quindi il creditore deve andare ad esigerli - i se-
condi sono pagabili presso il creditore - e quindi il debi-
tore deve recarsi a pagarli. - È naturale che nei crediti
"quères", prima in qualche atto del creditore perché
si si motivino; se il creditore mette di recarsi a che
dare il pagamento il debitore non è obbligato a pagare. -
Questo importa molte conseguenze, fra cui la seguente,
che il debitore non è in mora se il creditore non è an-
dato a domandare o non è pagato -

Il credito derivante dalla cambiale è appun-
to un credito "quérable", sebbene non si sia nessun
patto espresso che lo renda tale - in causa della stessa
natura dell'obbligazione. - E ciò per due ragioni fonda-
mentali. Anzitutto, è noto che tutti gli obbligati cambia-
li si obbligano verso una persona determinata, ma de-
terminabile e precisamente verso il possessore del titolo.

È quindi logico che l'obbligato cambiale igno-
ra normalmente chi è il suo creditore al momento del-
la scadenza ed è naturale che quest'ultimo si faccia co-
noscere e chieda il pagamento. - La seconda ragione sta
nel fatto che la qualità di creditore è concessa, col pos-
sesso del titolo, conchié per giustificare la prima si de-
ve provare il secondo. - Siccome il creditore non è una
persona determinata "a priori", ma è chi possiede il
titolo, è ben logico che chi pretende di essere creditore lo

gittimo, tale ma qualità, prova dimostrando di essere in possesso del titolo, cioè esibendo la cambiale. - Or per che, per ottenere il pagamento, occorre anzitutto esibire la cambiale al debitore. -

Il fatto di essere un credito "querabile", insomma, nei riguardi del credito cambiale, una conseguenza molto importante, cioè che occorre, perché il diritto del creditore sia maturo e perfetto, un atto preliminare, vale a dire la presentazione della cambiale per il pagamento. -

Questa consiste nell'esibizione della cambiale all'obligato cambiale, accompagnata dalla richiesta di pagamento mediante il quale s'ha il diritto del creditore di perfezionare e l'obbligo del debitore diventa incondizionato. - La presentazione per il pagamento deve essere fatta nel giorno della scadenza e nel luogo indicato per il pagamento. -

Presentando la cambiale per il pagamento, il possessore deve legittimare la sua qualità di creditore. - Tale legittimazione avviene in un modo molto semplice, cioè dimostrando la qualità di possessore: e questo importa provare non solo il possesso materiale del titolo; ma anche che il possessore è venuto in possesso del medesimo legittimamente cioè mediante una serie continua di girate. -

Quali siano poi i rapporti effettivi corsi tra i vari giranti, se il possessore sia, oltre che tale, anche realmente proprietario, questa è un'indagine che il debitore non deve compiere. - Il conto però lo deve compiere, che la legge aggiunge espressamente nello stesso articolo 287, che chi paga non è tenuto a indagare l'autenticità delle girate. -

Anche se una girata intermedia è falsa, nel qual caso la proprietà non è stata certamente trasmessa,

il debitore ha il diritto e il dovere di pagare, il che manifesta-
re ha tutta la regolarità formale della sua obbligazione per le,
dichiarare la qualità di possessore, e quindi di creditore. -

La regolarità formale della quale si ha quando
il debitore in nessuna guisa fa parte come il garante della
guarantia necessaria. -

Durante la presentazione per il pagamento e
la liquidazione della qualità di possessore e possi di crea-
zione, il debitore è tenuto a pagare. - Il giorno del pagamen-
to è quello della scadenza, e se il giorno della scadenza è
festivo, quello del pagamento è il primo giorno seguente non
festivo (art. 988) -

Il possessore della cambiale non può essere co-
stretto a ricevere il pagamento prima della scadenza. -

Dopo il termine - cioè la scadenza - non è fissato
lo, come in taluni sistemi per le altre obbligazioni, a vantag-
gio del debitore soltanto, ma anche a vantaggio del creditore.
E anche perché la scadenza segna il limite estremo della in-
soluzione del titolo, tanto che la data dopo la scadenza, non
dura - come sappiamo - gli effetti di una semplice cessazione. -

Ma deve che il possessore consenta a ricevere il
pagamento anticipato e in questo caso, dice l'art. 994, chi
paga è responsabile della validità del pagamento cioè deve
assicurarsi se l'entratte della cambiale ne è anche il proprio,
loro e, qualora non lo sia, rimane responsabile di fronte
al proprietario effettivo. -

Il debitore ha l'obbligo ben preciso e determinato
dal momento che non è avvenuta l'incassazione di intenden-
za, di pagare la somma indicata nel titolo. - Questo può anche

fare un pagamento parziale e qui il credito è perfettamente
opposto a quello che vale un titolo, quanto le obbligazioni. - Men-
tre nel diritto civile il creditore non può essere costretto a
ricevere un pagamento parziale, nel diritto commerciale in-
vece questo è possibile. Normalmente un tale obbligo non
il restano. - Questo minor grado nell'obbligazione com-
merciale può sembrare contrario allo spirito dell'istituto, che
implica una disciplina molto più rigida delle comuni
obbligazioni civili. - La cosa dipende da una circostanza,
che ha carattere di un'obbligazione dipendente da un nego-
cio astratto, sotto il quale esiste un rapporto concreto - che
è il rapporto fondamentale. - Ciò deriva che in base ad esso
il debitore sia tenuto solo a una parte della somma. -

Il già detto resta abbastanza grande l'obbligo di dover
pagare in base a un negozio astratto, tutta la somma con-
tratta. La legge non ha voluto spingere fino al punto di co-
stringere il debitore a corrispondere un pagamento par-
ziale.

Il possessore della cambiale avendo in mente il
possesso della cambiale, naturalmente a chi paga (art. 995).

Questo obbligo di corrispondere il titolo dipende dal
la natura dell'obbligazione. - Il titolo è conservato al
titolo per cui il possesso di questo è condizione necessaria per
eseguire il diritto di credito. - Questo importa una sempli-
ce consegna.

1° Il debitore non può avere la completa certez-
za che il pagamento non gli sarà chiesto due volte, se non
ha in sua mano il titolo, perché in caso contrario quest'ul-
timo può ritornare in circolazione e finire in possesso di un
terzo di buona fede, che ne domanderà il pagamento.

2° Chi paga ha diritto di essere surrogato verso gli

altri obbligati cambiari, ma per poter esercitare tale diritto, ha bisogno del possesso del titolo -

La restituzione della cambiale non è obbligatoria solo quando il debitore fa un pagamento parziale, in tal caso il possessore deve farne menzione sulla cambiale e farne querelara separata. -

*

*

*

Sono obbligati a pagare tutti quelli che hanno pagato la forma del titolo, cioè quelli che hanno fatto una nuova cambiale. - Tutti sono, nella cambiale tratta, il tirante, l'acceptante e i rispettivi avallanti. -

Il possessore del titolo può rivolgersi contro ognuno di essi per ottenere il pagamento dell'intero ammontare. -

La regola generale in materia cambiaria è che tutti la solidarietà. - Può non bastare dire che tutti siano obbligati nella stessa misura, anzi si ha una distinzione di grado. -

Alcuni sono obbligati in via diretta e commerciale, altri in via sussidiaria o di regresso. - I primi sono nella cambiale tratta: l'acceptante e i suoi avallanti, altri avanti, e alcuni le parti dell'avallo: nella cambialeacea, l'emittente. - I secondi sono nella cambiale tratta: il tirante, i giranti e i rispettivi avallanti; nella cambialeacea, i giranti e i loro avallanti. -

Per gli obbligati in via diretta e quelli in via di regresso, esiste una differenza di condizione giuridica, nel senso che il possessore non può rivolgersi contro gli ob-

li agiti di mondanità, se prima non si è risolto in che di-
retta agli obbligati i quali non abbiano pagato.

Si badi bene che questa funzione giuridica non ha niente a che vedere con quella del creditore che ob-
bia, oltre il debitore principale, un fidejussore. - Il rappor-
to che passa fra un obbligato in che diretto e un obbligato in
che in regresso è diverso da quello che corre fra il debitore
principale e il fidejussore o un co-obbligato. Il
creditor che ha anche un co-obbligato oltre al debitore principa-
le, deve non solo interpellare quest'ultimo, ma anche es-
sere sentito, e solamente quando l'azione contro di lui è rim-
asta vana, può rivolgersi contro il fidejussore. - Simile nel
l'obbligazione cambiaria, basta la semplice interpellazione
all'obligato principale, se egli rifiuta, intervenire successi-
vamente l'obligo degli obligati in che subordinati.

Una carta che ha cambiale sia pagata da una
persona non obbligata, o obbligata solo in che di regresso.
E' ammesso in altre parole, il pagamento "per interven-
to". - Come una cambiale può essere accettata da un terzo
per intervento, così per intervento può essere pagata.

Il terzo che interviene a pagare può essere un
obligato in che di regresso, il quale - prima o all'atto
della presentazione - toglia interesse di merito. Nessuno
ma quando l'obligato in che diretto non paga, e perciò
interviene. - Un terzo interviene non prima, non
obligato affatto. - E qui dobbiamo distinguere, secondo
che essa si trovi già nel verso cambiario, senza essere ob-
bligata, oppure no, quando si tratta di verso cambiario. - Non è,
sempre del primo caso è dato dal trattante che non ha ac-
cettato, il quale, per non riconoscere il debitore del tra-
tante, toglie l'interesse intervenendo a fare avere alla cam-

ziale; un secondo esempio si ha quando il domiciliato, non ha ancora messo ordine, poichè ugualmente in propria università la cambiale domiciliata presso di lui.

Quinta ipotesi o culpa, per esempio, allorchè uno banca facendo il servizio di cassa del debitore, proficua a pagare la cambiale qualunque non abbia, non, ma è questa colpa tutta quando si tratta di banca clienti.

Del pagamento per intervento fatto da persone estranee al nesso cambiale solo, il caso viene agli art. 999 e segg.; ma non consideremo.



Dell' azione cambiaria

Di questa ora da parlare dell' azione cambiaria. -

Quando l' obbligazione cambiaria non è pagata spontaneamente, è naturale che sorga il diritto del creditore di conseguire, per mezzo dei magistrati, la realizzazione, ne del suo diritto di credito. -

L' azione è perfettamente correlativa al diritto; quindi di una tanta azione cambiaria quanti sono gli obbligati cambiari; e come questi si dividono in due categorie, cioè obbligati in via diretta o principale, obbligati in via di regresso o di surrogio - così corrispondentemente si ha l' azione cambiaria in via diretta contro gli obbligati in via diretta, e l' azione cambiaria in via di regresso contro gli obbligati in via di regresso. -

Dal momento che il possessore della cambiale non può rivolgersi, come sappiamo, agli obbligati in via di regresso se non dopo aver interpellato quelli in via diretta, sembra tutti gli obbligati cambiari siano fra loro solidariamente responsabili, esiste anche una differenza di condizione rispetto all' azione cambiaria. -

L' azione cambiaria in via diretta non è legata a nessun termine e a nessuna formalità e dura, per tutto il periodo della prescrizione cambiaria, cioè per cinque anni. -

L'azione in via di regresso, è invece legata a forme rigorose e a termini ben prestabiliti. -

Il possessore cioè per rivolgersi contro gli obbligati in via di regresso deve: (1)

1° avere esercitato il rifiuto di pagamento da parte dell'obbligato in via diretta mediante il protesto (art. 296-307-236. cod. comm. n. 2). -

2° Esercitare l'azione entro il termine di quindici giorni (art. 320-321-325 n. 3). -

Abbiamo già detto allora in che consiste il protesto. - Esso serve in sostanza in tre occasioni:

a) per accertare la mancata accettazione nella cambiale tratta; -

b) per accertare il rifiuto del trattario di apporre il visto in una cambiale tratta a vista o a certo tempo vista (art. 284);

c) per accertare il mancato pagamento - ed è questo il caso di cui ci occupiamo presentemente. - Il protesto per mancato pagamento non è necessario allo scopo di consentire l'azione contro gli obbligati in via diretta, ma solo per consentire quella verso gli obbligati in via di regresso. - Di solito, tuttavia, in pratica il protesto si eseguisce sempre anche nella cambiale senza, senza giuristi in cui non ve ne sarebbe bisogno. -

Di ogni modo, il protesto è sempre una formalità utile, se non indispensabile in ogni caso. -

In una sola ipotesi è necessario il protesto,

(1) Nelle cambiali pagabili a vista o a certo tempo vista, per consentire l'azione di ripetizione, occorre inoltre la presentazione per l'accettazione e per il pagamento (art. 261-289-235 n. 1). -

per conservare l'azione anche contro gli obbligati in via diretta, quando cioè si abbia una cambiale somministrata perfettamente, vale a dire pagata in luogo diverso dalla residenza dell'obbligato e per mezzo di una diversa persona. - In tal caso il protesto è sempre necessario perché l'obbligato in via diretta deve essere avvertito che la persona da lui incaricata del pagamento non ha pagato (art. 346). - Il protesto deve essere fatto da un ufficiale cioè da un notaro o da un notaio. - Sarebbe desiderabile a questo proposito, che si introducesse nella nostra legislazione una novità molto prossima, già in vigore nella legislazione germanica, cioè l'incarico dato agli uffici postali di eseguire il protesto. - E tanto più sarebbe utile questa innovazione in quanto che oggi gli uffici postali ci somministrano il comprobante per presentare le cambiali per il pagamento, come sarebbe assai logico che essi potessero elevare il protesto.

Il protesto è un atto assolutamente necessario per la conservazione dell'azione, cioè l'adempimento della formalità della presentazione della cambiale per il pagamento, e il conseguente rifiuto di pagamento non possono essere provati che col protesto. - Di questa regola vi è una sola eccezione, contenuta nell'art. 307, che riproduciamo letteralmente: "nessun atto per parte del possessore della cambiale, può supplire il protesto per provare l'adempimento degli atti necessari a conservare l'azione cambiaria." - Tuttavia il protesto per mancanza di accettazione o di pagamento può essere rinunciato, se il possessore vi acconsente, da una dichiarazione di rifiuto dell'accettazione o del pagamento, sottoscritta entro il termine stabilito per il protesto della persona, rifiuto di accettare o di pagare e registrata entro due giorni dalla data. - Se la dichiarazione,

ne suddetta è fatta per atto separato, deve contenere la trascrizione esatta della cambiale secondo le disposizioni del n. 1 dell' art. 305. -

Il protesto si deve fare entro un tempo determinato. - Di questo proposito l' art. 296 stabilisce che il protesto per mancata di pagamento deve essere fatto non più tardi del secondo giorno, non festivo, dopo quello stabilito per il pagamento. - Ci sappiamo che il giorno stabilito per il pagamento è quello della scadenza, o, se questo è festivo, il primo giorno non festivo. -

Si da notare che il giorno del pagamento deve essere lasciato libero: quindi il protesto non si può eseguire né più tardi del secondo giorno non festivo, dopo quello stabilito per il pagamento, né più presto del primo giorno successivo a quello del pagamento. - Se per caso il possessore fa il protesto nel giorno stesso del pagamento dovrà rispondere dei danni. -

Il protesto in sostanza non è che un processo verbale della presentazione della cambiale, eseguito dal notaro o dall' usciere, e del conseguente rifiuto di pagamento. - Da questa natura di attestazione del pubblico ufficiale dell' avvenuta presentazione e del rifiutato pagamento, derivano i requisiti formali che deve contenere il protesto. - Essi, indicati nell' art. 305, sono i seguenti:

1° nome del protestante e del protestato;
2° indicazione del luogo e del giorno in cui il protesto è fatto;

3° identificazione della cambiale, mediante una trascrizione esatta del titolo, com' è in mano del ve-

autore, contenente quindi tutte le promesse contrarie
che su di esso sono scritte: la sottoscrizione del Khatite,
dell'emittente, l'accettazione, gli ovalli e le girate. -

4: l'immersione del foglio della presentazione
del titolo e della risposta scritta dall'obligato o dai suoi
fini per i quali non ne fa data alcuna. -

5: la sottoscrizione del pubblico ufficiale che ha
proceduto al protesto. -

Per maggior chiarezza ripresentiamo un atto
di protesto:

"R'anno milleottocentotrenta, il giorno venti
luglio in Torino, da noi alla nostra Pietro Pless, nego-
ziante, abitante in via Delfini 68, ho sottoscritto Giovanni Pie-
tro di Meano, notaro alla residenza di Torino mi sono
recato al domicilio del sig. Pietro Pless abitante in via
Delfini 68, ed. in trattello personalmente, l'ho invitato
ad eseguire il pagamento della somma di lire italiana
trecentocinquanta di cui la somma verso il predetto sig.
Pietro Pless, in forza della lettera di cambio da lui emessa
data e qui sottoscritta:

Milano 10 Maggio 1910 C. P. P. 990. -

Al 12 Luglio 1910 esigete per questa nostra com-
prale all'ordine del sig. Pietro Pless di Torino la somma
di lire italiana trecentocinquanta. -

Al sig. Pietro Pless

Roma per R. n. 990

Via Delfini 68 Torino

Senza firmi e c.

Accettato Pietro Pless

Alla domanda da me fatta, se egli accettante
intendeva di pagare l'effeto sopra sottoscritto, mi rispose

che non è nell'impossibilità di farlo, perché non avendo potuto nominare alcuno come egli sperava, mi è venuto meno di farlo.

In seguito a tal rifiuto di pagamento, io sottoscrittore notario, ho protestato contro il suddetto titolo sig. Piero Otto e cenni e per gli effetti di legge, facendo quindi cosa costante col presente atto da me scritto su foglio da L. 2,40 e che ritorna in originale all'istante, munito della mia firma

Piero Pietro notario

Il protesto non deve esser fatto in tanti atti, quanti sono gli obblighi ma con un solo nei luoghi indicati dall'art. 304. -

1° al luogo indicato nella cambiale per l'esazione, o per il pagamento; ed in mancanza di tale indicazione, alla residenza o alla dimora del debitore o dell'averente, ovvero dell'emittente, o al suo ultimo domicilio conosciuto.

2° alla residenza o alla dimora delle persone indicate nella cambiale per accettarla, o per pagarla al bisogno nel luogo del pagamento; -

3° alla residenza o alla dimora dell'accreditante per rinverimento.

In caso di errore o di falsità nell'indicazione dei luoghi suddetti, il notario o l'ufficiale deve dichiarare nel protesto le ricerche fatte per rinverirli.

Qui sorge una questione pratica di una certa importanza. - Dicesi spesso che la persona cui viene fatto il protesto offre di pagare o di restituire che lo esigete. - Si domanda se il pagamento fatto all'istante,

- re o al notario sia valido e se peris sia il debitore o il creditore quello che deve sopportare la responsabilità del, l'uso che il pubblico uffiziale fa della somma ricevuta, perché se il pagamento è ben fatto, il rischio dell'uso che il pubblico uffiziale farà della somma, resterà incerto sul creditore; in caso contrario sul debitore. - Dal punto di vista strettamente legale bisogna dire che il notario o l'usciere non può ricevere l'interesse del mandato su riscuotere la somma, per il solo fatto che è stato autorizzato ad eseguire il protesto. - La consegna del protesto non è altro che una obbligata fatta da un cittadino ad un pubblico uffiziale, che, eseguirà un atto nell'esercizio del suo ministero; fra cui non è il pubblico uffiziale un rapporto di diritto pubblico. Perché l'usciere o il notario possa essere costituito rappresentante del creditore, occorre un mandato espresso di, bisogna poi che il creditore, presentandosi dal notario o dall'usciere, gli dica espressamente che lo autorizza a ricevere, re la somma. -

2. La seconda condizione necessaria per conversione l'azione contro gli obbligati in una di regresso è l'esistenza di una termine regresso prescritta dalla legge. Questo è normalmente su l'usciere nei rapporti di diritto interno, quando non la contabile è pagabile nel Regno. - Quando la contabile è pagabile all'estero e gli obbligati risiedono all'estero, non si fa più luogo all'applicazione del diritto italiano, ma a quello del diritto straniero. -

Il termine suddetto è perentorio, cioè, scorso il termine, l'azione di regresso è inammissibile. -

Il termine decorre dal protesto quando, come si vedrà, l'azione di regresso è di diritto interno, e il termine decorre dalla contabile. - Ma può darsi che l'azione in via

di regresso sia esentato da un girante che abbia pagato la cambiale e vaglia o una volta intollerati contro gli obblighi anteriori. E questa l'ipotesi fatta dall' art. 322 num. 3. ripeti ben naturale. -

Se il girante ha pagato la cambiale spontaneamente, il tiratore deve essere esentato in cui l'ha pagato, se invece l'azione fu esercitata contro di lui giurisdizionalmente, il tiratore deve essere esentato dalla data del protesto o della citazione. -

Vi è poi un'altra formalità che il creditore deve compiere per esentare l'azione in via di regresso, cioè l'adempimento che non ha però posto alla stessa stregua delle due formalità esaminate (protesto e citazione del tiratore). - Dell'adempimento parla l'art. 342 il quale stabilisce che il creditore della cambiale deve dare avviso al suo girante del mancato pagamento entro due giorni dalla data del protesto e dell'adempimento indicato nell'art. 307. - Ogni girante deve dare avviso subito al proprio girante entro due giorni dalla ricevuta, notifica e così di seguito fino al tirante o al primo girante della cambiale sua. -

La ragione di questa disposizione sta nel fatto che i giranti devono essere esentati dal mancato pagamento che imputa al loro obbligo di pagare per mettersi in condizione di farlo qualora ne siano richiesti. -

L'avviso si reputa dato dalla consegna alla posta di una lettera raccomandata, diretta alla persona cui deve essere dato. - L'avviso non è però richiesto a pena di nullità nel senso che se il possessore e i giranti, che hanno ricevuto l'avviso, non lo trasmettono, non per questo essi sono esentati dall'azione di regresso. -

Una perché diversamente che questa formalità non è da considerarsi alla stessa stregua di quelle riguardanti

il protesto e il Rumore: mentre l'insostenimento di questi
porta il decadimento dell'azione la mancata osservanza dell'
l'azione, produce solo l'obbligo di risarcimento dei danni (art.
317 in fine) -

Sappiamo che il principio generale vigente in ma-
teria cambiale è la solidarietà. - Questo spiega la disposi-
zione dell'art. 318; il possessore della cambiale non paga
alla scadenza più esecutiva l'azione cambiale contro al-
cuni degli obbligati, o contro uno solo di essi, senza perde-
re il suo diritto verso gli altri. - Egli non è tenuto ad os-
servare l'ordine delle girate. -

*

*

*

Dobbiamo ora trovare un argomento che ha una
quasi assoluta importanza pratica, e proprio dell'interesse
dell'azione cambiale: dobbiamo cioè vedere quale sia l'ob-
bligazione del possessore della cambiale che si rivolge ad uno
degli obbligati cambiali per ottenere il pagamento della
somma indicata nel titolo, e per conseguenza quali siano
le eccezioni che gli obbligati possono opporre a chi esercita
l'azione, quali mezzi - in altre parole - ha a sua disposizione,
e il debitore per paralizzare il diritto del creditore. -

Non aggiungiamo nulla di nuovo a quanto ab-
biamo detto in ordine; ma, determinando l'oggetto dell'ac-
zione da un punto di vista dinamico, ci renderemo con-
tabilmente come un mezzo dinamico, l'oggetto dell'ac-
zione di credito derivante dalla cambiale. -

La portata del credito cambiale che esercita
l'azione è quella di un creditore con un diritto proprio
ed autonomo. - Ogni possessore della cambiale è un co-

ditore "ex novo", come se avesse direttamente contratto con l'obbligato. - Questo è il principio fondamentale, che regna nella nostra applicazione pratica. Ho bisogno di essere spiegato ulteriormente. -

Re eccezioni che il debitore può opporre al possessore della cambiale, che venuta a essere in circolazione in due categorie. -

1a) eccezioni assolute, cioè obbligate, che si possono opporre a qualunque possessore. -

2a) eccezioni relative, cioè personali, che si possono opporre a un determinato possessore. -

La differenza fra le due eccezioni della prima e della seconda categoria, sta in questo, che le eccezioni assolute tolgono direttamente e mirano a togliere di mezzo la obbligazione cambiaria; le eccezioni relative invece, pur lasciando intatta l'obbligazione, mirano a paralizzare gli effetti o, come si può dire, a paralizzare l'azione personale esistente fra quel determinato possessore e l'obbligato. -

L'art. 394 definisce le eccezioni assolute come quelle riguardanti la forma del titolo o la mancanza delle condizioni necessarie all'esercizio dell'azione. - Questa definizione ha completata così: le eccezioni assolute possono riguardare o la validità della promessa cambiaria o la conservazione dell'azione. -

L'obbligazione derivante da una promessa cambiaria può essere infatti invalidata o perché la promessa cambiaria era invalidata o perché non sono state osservate le formalità necessarie per conservare il diritto di credito. -

Esaminiamo queste due categorie di eccezioni. -

1. Eccezioni derivanti dalla invalidità della promessa cambiaria. - La promessa cambiaria può essere invalida,

haski perché non esiste - per esempio quando la firma è falsa - perché il promettente era un incapace o un "apocryfo", ha fatto senza mandato o che ha revocato il mandato perché ha promesso non la fatta nella forma voluta dalla legge, per esempio, perché sembra essere una condizione non formata su tutti i requisiti; non tutte sono queste, che determinano la validità della promessa, in qualche caso un'altra la sua invalidità -

1° esempio che può presentarsi una promessa volutamente efficace, Kolono tuttavia di natura obbligatoria per fatti posteriormente avvenuti. - E ragioni che possono trovarsi la validità della condizione, almeno in una forma di garanzia sia valida, sono tre:

a) la mancanza di protesto quando si tratta della promessa di un obbligo in via di regresso. -

b) la mancanza dell'eccezione dell'azione nel termine pure nel caso di un obbligo in via di regresso. -

c) la prescrizione qualunque sia la promessa. -

Perciò si vede, non abbiamo posto tra le eccezioni assolute quelle mediante le quali si tende a far valere nullità della volontà (errore, dolo, violenza). -

E queste riguardanti i vizi della volontà, infatti, non sono assolute ma relative, cioè opponibili solo, mentre a chi induce in errore o in dolo, ovvero esercita la violenza. ... Poiché non tutti i vizi, che pure potrebbero rendere invalida la promessa non si possono opporre a chi, per questo un problema che di solito non è posto nei casi di diritto commerciale. -

Occorre intanto fare una osservazione preliminare che spiega in parte la cosa. - I vizi della volontà possono essere nullità che sorge nella materia contrattuale e possono in più far valere invalidità verso la persona del

consente immediatamente, quindi il titolo della volontà non si possono opporre ad una terza persona che non ha partecipato al contratto art. 1408 e seguenti. Podice Rivale -

Ora, la promessa cambiararia, che è un negozio giuridico unilaterale, viene accettata, non verso una persona determinata, ma verso il possessore. Invece il possessore come Kale, non ha partecipato alla formazione della promessa, così non gli si può opporre l'incisione del nome del consenso. Una seconda osservazione è la seguente.

Altra caratteristica della promessa cambiararia è la lateralità, per cui il diritto del possessore del titolo si concentra esclusivamente a tenere del titolo, anche ciò che è scritto su di esso vale per determinare l'effettività e il luogo del diritto, e ciò che non vi è scritto non è preso in considerazione.

Ora mentre l'imparzialità, per esempio, si può determinare immediatamente dal titolo, perché quando si conosce la persona obbligata, si sa anche subito se è capo, se o no, e non del consenso invece non si inferisce dal titolo. È impossibile accertare la genuinità della firma, determinare se fu data per errore, scappata con dolo, o estorta con violenza. È quindi ben naturale che il vero possessore del titolo non potrà tenere conto e non potrà vedere essere per nulla la volontà.

B) Possiamo ora ad esaminare le eccezioni rela Kite. - Anche queste si distinguono in due categorie:

1° eccezioni inerenti alla formazione originaria della promessa cambiararia.

2° eccezioni derivate da fatti posteriori.

Le eccezioni della prima categoria si distinguono in due gruppi:

a) eccezioni derivanti dal diritto di volontà (errore, dolo, violenza) che tendono ad annullare la promessa cambiale e si possono opporre solamente al possessore che parte, cioè alla formazione del negozio e vanno quindi in contrasto immediato col debitore.

b) eccezioni derivanti dal rapporto fondamentale.

A questo proposito sarebbe superfluo ricordare quanto abbiamo detto varie volte, cioè che la promessa cambiale, per quanto giuridicamente astratta, ha una causa ossia un rapporto fondamentale e rende in primo luogo, qualunque sia la sorte dello stesso. - Questo però non significa che il rapporto fondamentale debba considerarsi come del tutto inesistente e non possa invece esercitare una qualunque influenza sulla sorte dell'obbligazione cambiale. - La promessa in sé e per sé è valida indipendentemente dalla causa; ma dal rapporto fondamentale può derivare un diritto che spesso praticamente riesce a paralizzare quello derivante dalla promessa.

In genere si può dire che il diritto derivante dal rapporto fondamentale sta accanto al diritto che si deriva dalla promessa e non è estinto col fatto dell'esistenza di questo. - Ciò si traduce nella frase "la causa non produce nullità", cioè la promessa cambiale non soppone il rapporto fondamentale e non sottrive il rapporto cambiale al rapporto fondamentale. - Dunque i diritti coesistono, indipendenti l'uno dall'altro, nel senso che il primo resta anche se il secondo non meno e viceversa. - Conseguenza di questo principio è che il diritto derivante dal rapporto fondamentale rimane sempre se per es. si deriva dal

L'azione cambiaria e la promessa cambiaria è nulla per difetto di forma, e l'art. 954 lo dice apertamente: "La mancanza di alcuni dei requisiti essenziali stabiliti nell'art. precedente esclude la qualità e gli effetti ordinari dell'obbligazione quando la sua natura reale o commerciale". - Per fare un caso pratico se fra due privati si contrae un mutuo, ed emesso una cambiale in esecuzione di esso, presenta la cambiale in cinque anni, in nome l'azione derivante dal mutuo che in materia civile dura trent'anni. -

Si ha osservare però che il rapporto fondamentale esercita una certa influenza sul diritto derivante dalla promessa cambiaria e in certi casi lo può paralizzare. - Vero come procedono le cose. - Dalla promessa cambiaria, che in sé rimane valida, deriva un diritto: ma quando il rapporto fondamentale, in base a cui la promessa cambiaria fu fatta, vien meno, accade che colui il quale partecipò al rapporto fondamentale, ha diritto per la promessa cambiaria di ottenere la prestazione, ma per il rapporto fondamentale, venuto meno, egli si arricchirebbe ingiustamente, se tenesse presso di sé la somma incassata in base alla promessa cambiaria: egli quindi per il rapporto fondamentale deve restituire quello che ha preso alla promessa cambiaria. -

Facciamo un esempio: Paris ribatista a Pais una cambiale per una donazione, nulla per causa turpe. -

Pais - il donatario - ha da una parte, in base alla promessa cambiaria, il diritto di riscuotere la somma e dall'altra secondo al rapporto fondamentale - che è venuto meno, perché la donazione è nulla - il dovere di restituirla. -

Vero dunque come il rapporto fondamentale,

creando un contraddittorio e producendo una specie di compensazione, riesce praticamente a paralizzare gli effetti della promessa cambiarla.

Ora entro quali limiti avviene ciò? Unicamente nei rapporti di coloro che hanno partecipato al rapporto fondamentale, per gli altri esiste solo la promessa cambiarla.

Quindi se nell'esempio di poco fa, Paisi gira la cambiale a un terzo, estraneo alla operazione, non corre di fronte a lui il contraddittorio derivante dalla nullità del rapporto fondamentale.

Non si spiega il fenomeno, che altrimenti sarebbe inspiegabile dalla posizione giuridica profondamente diversa in cui si trova chi è venuto in rapporto immediato col promittente, in confronto di chi non ha agito con questo al rapporto diretto. Le eccezioni derivanti dal rapporto fondamentale si possono opporre a chi vi ha partecipato ed ha ricevuto la cambiale; in seguito a girata la promessa è estratta di fronte a tutti, ma il rapporto fondamentale resta un contraddittorio che si può far valere solo di fronte ai primi.

Le eccezioni derivanti dal rapporto fondamentale si possono classificare così: Per esempio, la cambiale fu data per adempimento o per favore. - Il caso di gran lunga più importante è il secondo. - Molte volte la firma cambiarla non è data in base a una reale obbligazione che allora chi dà la firma; ma solo per creare formalmente una promessa cambiarla. - Siccome molte banche non sostituiscono cambiali se non con due firme almeno, e rappresentando una operazione di commercio, accade che due persone, avendo bisogno di far denaro, creano di mutuo accordo una cambiale, firmando l'una come emittente e l'altra come girante; simulando così una operazione di commercio che in realtà non esiste.

Ora una promessa cambiarla di questo genere è

falla cura che vi sia un vero rapporto fondamentale: l'investimento della causa non potrà però valere contro il terzo possessore, in via eventualmente girata la cambiale, perché egli ha il diritto derivante dalla prima cambiale, e può rivolgersi contro l'emittente o contro il girante e farsi pagare: l'investimento della causa non potrà opporre nulla al primo girante.

Se il primo girante è costretto a ritirare la cambiale, non potrà rivolgersi all'emittente, e chiedere il pagamento perché l'emittente gli oppone di aver firmato per forza e non perché fosse costretto da un rapporto di debito.

b) Errori derivanti da vizi della causa. - Questi danno un campo tutto a vizi che possono rendere annullabile o nulla il negozio costituente il rapporto fondamentale (l'errore, dolo, violenza, simulazione, difetto di forma, ecc.).

c) Errori derivanti dal fatto che è venuto meno il rapporto fondamentale, che pure esisteva ed era valido. - Se per esempio si emette una cambiale in pagamento di merce, cioè in base a un contratto di compravendita che poi viene risolto per inadempimento, si ha una eccezione che può opporsi perché nulla dal rapporto fondamentale.

2° la seconda categoria delle eccezioni relative è costituita da quelle eccezioni che derivano da fatti posteriori alla formazione originaria della cambiale.

È un realtà fortissima che intervengano degli elementi i quali modificano la posizione del possessore. Per esempio il possessore della cambiale ha concesso una dilazione, oppure è stato pagato e non ha restituito il titolo, ovvero è alla sua volta debitore di chi ha fatto la promessa, cosicché ha luogo la compensazione, ecc. Anche sono tutte eccezioni personali che si possono quindi far valere.

lire verso la persona che ha dato la dilazione, che è stata pagata, mi si può opporre la compensazione ecc., ma se la cambiale non girata è passa in mano a un altro possessore, che non ha dato la dilazione, non è stato pagato, non è alla sua volta debitore ecc. l'eccezione non si può opporre. -

Per terminare questo argomento ricordiamo anche un'altra eccezione, e precisamente quella derivante da un patto, per cui la cambiale dovrà essere tenuta come garanzia di un credito e venir fatta valere soltanto al verificarsi di certe circostanze. Quando il patto suddetto interviene posteriormente all'emissione della cambiale (e non durante all'atto dell'emissione si ha una eccezione derivante dal rapporto fondamentale); sorge una eccezione personale della seconda categoria che vale di fronte alla persona da cui il patto è stato stipulato. -

Dal punto di vista processuale, l'azione cambiaria presenta delle caratteristiche molto notevoli, che costituiscono una parte copiosa di quello che si vuole chiamare il "rigore cambiario", cioè norme molto severe che disciplinano l'esercizio dell'azione da parte del possessore contro gli obbligati cambiari. -

Le particolarità processuali dell'azione cambiaria si possono ricondurre a due punti. -

1° Il primo riguarda la regola per cui la cambiale, per l'esercizio dell'azione cambiaria, ha tutti gli effetti di un titolo esecutivo. -

Il titolo esecutivo è quell'acertamento del di-

nella base al quale si può senz'altro procedere alla esecuzione forzata sul patrimonio. - Questo accertamento del diritto è sempre consacrato in un documento; ed è perciò che spesso nella pratica, si chiama titolo esecutivo il documento in base al quale si procede alla esecuzione; l'uso non è esatto, si posto che si tenga, ben presente questo: che il documento altro non è se non la forma materiale in cui si esprime l'acertamento del diritto e che l'accertamento stesso è il fondamento necessario della esecuzione forzata. -

I titoli esecutivi sono enumerati nell'art. 554 del cod. di proc. civ. e sono precisamente i seguenti:

1°) la sentenza - titolo esecutivo per eccellenza, perché la sentenza del magistrato è proprio l'accertamento più solenne di un diritto non soddisfatto; -

2°) le ordinanze - cioè decisioni del magistrato, meno solenni della sentenza, emanate senza contraddittorio; -

3°) gli atti autentici - sono gli atti ricevuti dal notaio o da altro pubblico ufficiale. -

Il cod. di comm. all'art. 323, aggiunge alle tre categorie di titoli ora accennate una quarta, cioè la cambiale, il che significa che in base alla cambiale si può procedere alla esecuzione forzata senza che in via bisogno di un previo accertamento del titolo. -

Questa particolarità della cambiale è stata introdotta dal nostro legislatore nel 1882, perché, prima di questa epoca la cambiale era considerata dal codice a? ora in parte, come un titolo esecutivo, ma dava solo diritto ad ottenere un provvedimento temporaneo, cioè un sequestro conservativo. -

La caratteristica della cambiale di costituire titolo esecutivo, ha dato adito al dubbio che la cambiale sia

dalla legge considerata come un atto pubblico; e questo
 attò si rafforza quando si considera il trattamento che
 alla cambiale è fatto dalla legge penale che equipara nel
 la pena - il falso in cambiale al falso in atto pubblico
 (cod. pen. art. 284). -

Questo attò che si infirma facilmente ed è
 anzi molto diffuso nella credenza comune, deve essere sub-
 to eliminato. - Se la cambiale fosse un atto pubblico, e av-
 ze di quest'ultimo tutti gli effetti, oltre alle due consequen-
 ze espressamente contenute nella legge, bisognerebbe dedurre
 anche tutte le altre penali della qualità di atto pubblico
 e principalmente quella che per impugnare la verità delle fir-
 me cambiarie e del contenuto della scrittura cambiana co-
 rrerrebbe una querela di falso. -

Non crediamo che questa conseguenza si possa
 ammettere. La cambiale non è un atto pubblico, bensì un
 atto che produce uno degli effetti dell'atto pubblico cioè ha la
 qualità di titolo esecutivo, e si attò certo se la cambiale ha
 la stessa tutela penale dell'atto pubblico, ciò non vuol dire che
 essa sia un atto pubblico. - La legge penale non ha competen-
 za di dichiarare che un attò è pubblico o meno, tale compe-
 tenza è riservata alla legge civile. -

Non dobbiamo quindi risolvere la questione, se la
 cambiale sia atto pubblico o privato unicamente agli effetti
 civili e alla stregua del diritto privato. - Ora né il diritto
 civile né il diritto commerciale dicono che la cambia-
 le sia un atto pubblico. -

Secondo l'art. 1345 cod. civ. l'atto pubblico è quel-
 lo che è stato ricevuto con le richieste formalità da un
 notaio o da un attò pubblico ufficiale, autorizzato nel
 luogo ove l'atto è eseguito, ad attribuirgli la pubblica fede. -

La cambiale non risponde immediatamente a questa esigenza, e quindi non può essere un titolo pubblico. In realtà essa è una scrittura privata che ha privilegio di dar luogo all'esecuzione forzata.

Soltanto sotto che la cambiale ha gli effetti di titolo esecutivo. Questo non significa che il possessore della cambiale debba necessariamente ricorrere senz'altro alla esecuzione forzata. Il possessore ha la facoltà di servirsi del la cambiale come di titolo esecutivo, ma può anche non servirsi, rimandando invece l'adempimento cambiale innanzi al giudice per ottenere una sentenza e procedere in base a questa alla esecuzione forzata. È permessa insomma la scelta fra l'azione esecutiva e quella giudiziativa. Quest'ultima è una via più lunga; ma anche più sicura perché, ottenuta la sentenza e passata in cosa giudicata, non si possono più fare questioni sull'ammontare del credito, sulla validità della cambiale ecc. - Quasi che quindi spesso che si ricorra all'azione giudiziativa per ottenere una sentenza che permetta poi una esecuzione più rapida.

La seconda particolarità della cambiale dal punto di vista processuale è quella di obbligare il debitore al pagamento, prima di poter opporre le eccezioni che gli spettano. Si applica, se non in tutto almeno in parte, ai giudici cam- biali e fu già allora enunciato - quel principio che vale in materia di imports: "solus et repetit". Di regola l'obbligato cam- biale non può opporre delle eccezioni che restano o sospingere l'esecuzione: egli prima paga, e poi fa valere i suoi diritti. La regola che abbiamo esposta è scritta negli art. 323 cap. 1, 324 cap. 1 cod. comm. e quindi vanno richiamati e coordinati.

Dice l'art. 393 "Le opposizioni al decreto non sospendono l'esecuzione, ma il Presidente del Tribunale o il commissario, o il Pretore competente per la somma, può, ad istanza dell'opponente esaminarla e sospendere o non sospendere, quando motivi di opposizione sospendere in tutto o in parte gli atti esecutivi con decreto motivatamente esigibile finché sia data cauzione,, - Secondo questa disposizione dunque, il magistrato può concedere la sospensione quando vi sono gravi motivi per sospendere l'esecuzione. - L'art. 394 ha una disposizione che in parte è divergente. - Esso dice "Non quindi cambiati, ammorti, o non mediante istruzione, il debitore non può opporre che le esecuzioni riguardanti la forma del titolo o la mancanza delle condizioni necessarie all'esercizio dell'azione, e le esecuzioni personali a coloro che la esercita. - Pur tuttavia queste esecuzioni personali non possono retardare l'esecuzione o la condanna al pagamento, se non sono liquide e di pronta obblazione e in ogni caso fondate su prova scritta, forse anche di più lunga indagine, la discussione ne è rimandata in prosecuzione del giudizio, e intanto ha luogo la esecuzione o la condanna al pagamento con cauzione o senza, secondo l'apprezzamento del giudice. -

Le due disposizioni mescolate, hanno molti punti di contatto, ma in altri differiscono. - Il capoverso dell'art. 393 non fa distinzione fra esecuzioni assolute e relative, o personali, e dice che in genere l'opposizione non sospende l'esecuzione qualunque sia la natura dell'esecuzione ma dà al magistrato la facoltà di sospendere l'esecuzione allorché concorrono gravi motivi. - Sarebbe dunque, che la possibilità della sospensione dell'esecuzione fosse rimessa all'apprezzamento discrezionale del magistrato. - L'art. 394 invece distingue fra esecuzioni assolute e relative; queste ultime non sospendono l'esecuzione se

non alla condizione tassativa e chiaramente indicata che sia,
no liquide o di pronta soluzione in ogni caso fondata su prova scritta.

Si pone quindi la domanda: per le esenzioni assolu-
te, quali condizioni devono ricorrere?

Possono anche le esenzioni assolute sospendere l'esem-
zione, solo quando siano liquide, o di pronta soluzione e ad o-
gni modo fondata su prova scritta? Non vediamo di no; e
questo risulta - assai nettamente - dal confronto dei due capo-
verbi citati: ambedue regolano la sospensione, salvo che il
primo è generale, e il secondo è speciale e riguarda le esenzio-
ni speciali.

Il sistema della legge quale si desume dalla cor-
dinazione logica degli articoli, è pertanto il seguente: "si dis-
tinguono le esenzioni assolute da quelle personali. Per le asso-
lute vale il capoverso dell'art. 323, cioè esse non sospendono la
esenzione, ma il magistrato può ordinare la sospensione, se
quando il suo provvedimento sembra. Per le esenzioni relative
e personali il regime è più sicuro, perché non solo esse non so-
spongono l'esenzione; ma per la sospensione occorre, un ordi-
ne del magistrato, non più emesso in base al suo apprezza-
mento discrezionale, bensì riferito a condizioni tassative, e
cioè che si tratti di esenzioni liquide o di pronta soluzione e,
in ogni caso, fondata su prova scritta."

In sostanza, il principio "solus et repetit", vale tan-
to per le esenzioni assolute, quanto per le relative, salvo che per
le prime è meno rigido, più rigido per le seconde.

*

*

*



Diremmo in sintesi come le azioni cambiarie
siano due: azioni in via diretta, contro gli obbligati in via

diretta e ariani in via di regresso contro gli obblighi in via di regresso. -

Quoniam parola nella legge, all' art. 346 cod. com., meno di una terra ariane, cioè dell' ariane di "arricchimento, Kö", e intorno alla quale si è molto discusso. -

Dice l' art. citato: "Nonostante la decadenza del, l' ariane cambiale, il traente resta obbligato verso il possessore della cambiale per la somma della quale egli dovrebbe indovinare a danno del possessore stesso". Nel caso previsto dall' art. 346, cioè per la cambiale dominiata, questa disposizione si applica anche all' accettante di una cambiale tratta e all' emittente di un pagherò o vaglia cambiale. -

Re. ipotesi fatte dall' art. riportate sono due:

1° se il possessore è decaduto dall' ariane di regresso, sono due casi in cui il traente si arricchirebbe in danno del possessore, e precisamente quando non si è stata accettazione e il possessore non è il prenditore immediato. - Se il possessore è il prenditore immediato, non è possibile l' arricchimento perché, se anche esso è decaduto dall' ariane cambiale, conserva l' ariane derivante dal rapporto fondamentale. -

Facciamo un esempio: Cirio rilascia una tratta a Raro in pagamento di merce ricevuta. - La tratta non è accettata: il prenditore, cioè Raro, riceve la merce, decade dall' ariane di regresso per una delle cause che conosciamo. - Raro non può esercitare contro il traente l' ariane cambiale, ma può benissimo esercitare l' ariane derivante dal rapporto fondamentale, cioè il contratto di compravendita, impedendo a Cirio di arricchirsi indebitamente. - Supponiamo invece che Raro abbia girato la cambiale a Sempronio; allora Cirio ha ricevuto il corrispettivo quando ha fatto la tratta, Raro quando l' ha girata, e Sempronio al contratto che ha dato al mo

girante e prenditore. Risio il corrispettivo della cambiale e non uno esecutore contro il traente, né l'azione cambiale, né l'azione derivante dal rapporto fondamentale perché non è venuto in contratto immediato con l'irio, e non può d'altra parte esecutore? l'azione contro il girante perché è decaduto, verrebbe a pendere, mentre l'irio si arricchirebbe ingiustamente. Per evitare questo, prevede l'art. 326 che concede l'esercizio dell'azione della appunto di arricchimento.

2. La seconda ipotesi è quella della cambiale dannificata, nella quale, quando non vi sia il protesto, si decide dall'azione, come più equamente, come nel caso precedente, dove che l'accettante o l'emittente si arricchisca indebitamente a danno del possessore. - Anche in questo caso la legge concede la azione di arricchimento.

Si tratta ora di vedere se l'azione suddetta sia o meno una azione cambiale. - La questione è molto importante, in pratica agli effetti della prescrizione, perché se è azione cambiale, si prescrive in cinque anni, se è azione ordinaria, commerciale o civile - in dieci o trenta anni - Vi è divergenza di opinioni anche su questo punto. - Noi riteniamo che non si tratti di un'azione derivante dalla cambiale, ma in sostanza di una applicazione particolare di quell'istituto di diritto civile, che è l'istituto dell'arricchimento indebito. - E che non si tratti di una azione cambiale lo dimostrano - secondo noi - due argomenti: l'uno letterale, l'altro logico: -

a) l'azione di arricchimento è concessa, quando si è decaduti dall'azione cambiale (art. 326: "nonostante la decadenza dell'azione cambiale il traente resta obbligato"); se si resta obbligati nonostante la decadenza dell'azione cambiale, l'azione di arricchimento non è azione

combinata --

b) Un'azione cambiaria derivata dal titolo del
negozio cambiario: l'azione di arricchimento non si basa
sulla promessa cambiaria, che è ritenuta inefficace, bensì
sul fatto che l'izio riceve un vantaggio patrimoniale a danno
di Raro cosicché vi è certo un nesso di causalità fra il danno
soguito da Raro e il danno di Raro - Evidente che cos'è o non
è l'istituto dell'arricchimento? - E l'istituto dell'arricchimen-
to, su cui però la legge fa nell'art. 326 una applicazione par-
icolare, potrà venire in aiuto nell'arricchimento a ritenere
nessuno il trapasso di un valore dal patrimonio del dan-
niato a quello dell'arricchito, nel caso in cui il trapasso
materiale del possessore al traente manca. - Potrebbe quin-
di essere applicata l'applicazione dell'azione di arricchimen-
to ordinaria, anzi probabilmente si dovrebbe venire alla
conclusione che l'azione di arricchimento ordinario è esclusa. -

Dell'assegno bancario o Bank

L'assegno bancario è un ordine di pagamento che
determina alla somma di denaro assicurata presso un istituto
o un credito e presso un commerciante può emettere a favore
proprio o, il che avviene più di frequente, ed è il caso tipico e
normale, a favore di un terzo. -

Questa è presso o poco la definizione che dell'as-
segno bancario dà l'art. 339 cod. Comm. e che rende in ma-
do generico il concetto dell'istituto. - Dobbiamo quindi prece-
dere a qualche determinazione ulteriore per rendersi con-
to della funzione economica e della natura giuridica
dell'assegno bancario. -

*

*

*

Dal punto di vista economico, l'assegno bancario
è il mezzo col quale si ottiene praticamente il servizio di ca-
so da parte del proprio banchiere. - Economicamente lo che
è un complemento del Deposito Bancario (1). - Quest'ist-
ituto ha principalmente per scopo di evitare la custodia del
denaro; custodia che importa sempre pericoli e che i privati
volentieri affidano alle Banche. - Prescindendo a un'al-
tra affidata alla Banca riuscirebbe impacciata per chi fa
il deposito se il depositante non potesse anche eseguire i pa-
gamenti che deve compiere a mezzo della stessa Banca. - Di-
co lo strumento che serve a trasformare la Banca deposita-
ria e custode del denaro del depositante, anche nella cassa di
esso, è appunto lo chione. - Quando si discorre di depositi ban-
cari, non si intende parlare solo dei "depositi versati", cioè
di quelli in cui si tiene il materiale trapasso del denaro, dal

(1) L'assegno bancario è un istituto strettamente connesso inope-
ra col deposito bancario, che è un contratto per cui una persona depo-
nita presso una banca una somma di denaro. La banca si assume
l'obbligo di restituire con una em. l'equivalente. - È questa del
deposito bancario una figura di deposito irregolare nel quale la
proprietà della cosa depositata, passa al depositario, che può
praticamente servirsene. -

deponente al depositario; - ma anche dei cosiddetti "deposits", in conto, ossia di quelli che dipendono, non già da una concessione di denaro fatta dal deponente, bensì dalla riscossione di crediti del primo verso il secondo. - Oppure da queste varie specie di depositi, deriva all'istituto di credito la qualità di cassiere del suo cliente, perché tutte le somme che spettano a quest'ultimo, vengono tenute in deposito sulla banca. - Mediante lo chèque il depositante può dare ordine alla cassa di eseguire un pagamento. - In sostanza l'assegno bancario assolve presso i privati alla funzione compiuta nelle pubbliche amministrazioni dal mandato di pagamento. -

Nei paesi economicamente più progrediti, tutti i privati, si può dire, che siano appena forniti ed abbiano un certo giro di pagamenti, si servono delle banche e fanno pagare a mezzo di chèque. -

Lo chèque, è soprattutto diffuso in Inghilterra, dove circolano in gran quantità assegni bancari anche di una sola sterlina. - Nei paesi economicamente meno progrediti, lo chèque è poco diffuso fra i privati, quantunque usalo in larga scala nelle aziende commerciali. -

Sulla natura giuridica dello chèque corrono varie opinioni: -

Una prima dottrina, che è accolta universalmente in Francia ed anche in Italia da famosi autori, li, riduce lo chèque al concetto della cessione. - Mediante lo chèque il cliente della banca (cliente) cederebbe alla persona cui vuol fare il pagamento (prenditore) il credito che ha verso la banca (titolare) in seguito a deposito. - Questa teoria non è assolutamente accettabile per varie ragioni, delle quali accenneremo solo le principali. - Innanzitutto, in questa presunta cessione il cessionario non conoscerebbe neppure

ne la natura del credito che gli è versato. Il creditore può essere debitore del Kraente per una quantità di ragioni, per che la legge non stabilisce che l'uno sia passante di denaro sussumibile o susporre mediante cheque, qualum que sia la causa del credito. - Ciò significa che il pendito, re dello cheque sarebbe ilessionario di un credito di cui s'ignora gli elementi. - In natura per lo più di un deposito, e infatti di solito una cheque è emessa in seguito a deposito ma non si conosce di quest'ultimo né la data, né i posti, né l'ammontare. Come è possibile la resione di un credito di un solo negotio gli elementi? In secondo luogo, altrimenti questa s'ignora che il credito esiste dove la resione potrebbe risolvete il credito. - Art. 344 non vieta di emettere un assegno quando non si è la somma sussumibile; ma non proibisce di ritirare la somma quando l'assegno è stato emesso. Naturalmente si resterà egualmente responsabile di fronte al creditore. - Nella resione invece ciò non è possibile.

La teoria della resione va dunque eliminata senz'altro.

Secondo un'altra opinione, posta innanzi dal Tribunale, nell'assegno bancario si stabilisce quella figura che i Romani chiamavano "aditus solutiois causa", cioè la designazione di una persona (il transitore) destinata a ricevere il pagamento del credito che il Kraente ha verso il creditore.

Neppure questa teoria è accettabile quando si considera che la persona designata a ricevere il pagamento per il creditore è il rappresentante di quest'ultimo - Ora, che il possessore dello cheque non possa qualificarsi come un rappresentante convenzionale del debitore, risulta dalle se-

guanti considerazioni:

1°) il possessore non chiede, né riceve il pagamento, né in nome e nell'interesse del traente; ma in nome e per conto proprio;

2°) il possessore non ha il suo diritto di ricevere il pagamento sul contratto o sui titoli, esistente fra traente e trattario; ma fa valere il diritto di credito letterale e autonomo derivante dal titolo.

3°) il debitore a cui è stata assegnata una persona per ricevere il pagamento (*adiectus solutionis causa*), ha facoltà di pagare o al creditore o a questa persona, mentre il trattario deve pagare al possessore dello scheck. -

Per stabilire che cosa sia giuridicamente l'assegno bancario, bisogna distinguere i rapporti fra il traente e il trattario da quelli fra il traente e il prenditore. -

1. Nei rapporti fra il traente ed il trattario l'assegno bancario non è che un ordine di pagamento, cioè un invito rivolto dal traente al trattario di eseguire un pagamento in nome e per conto del traente stesso. Ciò significa che l'emissione di un assegno bancario presuppone due cose:

1°) che il trattario sia debitore del traente, e lo sia in questo modo particolare, che il traente possa a suo piacere richiedere da un momento all'altro il pagamento. E che questo primo presupposto esista, lo dimostra anche l'art. 339 cod. comm. quando dice che per poter farne un assegno bisogna avere somme di denaro "disponibili": "disponibili", vale a dire, somme di denaro non solo hanno ed esigibile, ma anche crediti di somma di denaro pagabile a richiesta. Ora se traduciamo in formula giuridica precisa que-

sta situazione si continuasse subito che per poter farne un assegno bancario, occorre avere "un deposito irregolare", delle somme di denaro presso il creditore, perché l'unico rapporto giuridico per cui il debitore è costretto a tenere a disposizione del suo creditore una somma di denaro è precisamente il deposito irregolare. - Questo risponde concretamente a quanto abbiamo detto a proposito della natura economica dello chèque. - Come economicamente si è connesso, ne risulta fra il deposito bancario (che altro non è se non, un deposito irregolare) e lo chèque, così giuridicamente lo chèque presuppone sempre il deposito irregolare. -

Bisogna osservare a questo proposito che, a un certo momento dei lavori preparatori del cod. di comm., si era introdotta, nell'art. 339, la frase "chiunque ha somme di denaro depositate", ma venne come di consuetudine osservato che non fosse esatto parlare solo di "somme depositate", perché stava fuori il caso che il debitore dovesse tenere a disposizione del creditore, delle somme non depositate ma per esempio rimesse per conto del creditore. - In seguito all'osservazione suddetta, il testo dell'art. 339 fu modificato, e all'espressione "somme depositate", si sostituì l'altra "somme scomputabili". - L'osservazione però non era giusta, perché si basava sulla erronea credenza che nella figura del deposito si comprendesse, se solo il deposito versato, mentre in realtà si comprendeva anche il deposito in conto. -

Ognuno può imitare il caso dell'emissione di chèque alla sola ipotesi di somme di denaro versate effettivamente dal depositante; ma bisogna estenderlo a tutti i casi in cui un commerciante o un banchiere ha somme a disposizione, cioè anche ai depositi in conto. -

Ogga in questi abbiamo un deposito come nei depositi versati, perché nei depositi in conto il depositante, cioè il cliente delle somme per conto del depositante e se ne è diviso depositario. - E ciò avviene non solo per le somme che la Banca riceve da terzi debitori del cliente, ma anche per le somme che la Banca deve al cliente, e che invece di pagare tiene a sua disposizione. -

Facciamo un esempio tipico. - La Banca apre un credito in conto corrente: in tale caso essa si obbliga di dare a richiesta, delle somme di denaro. - Quando la somma è domandata, la Banca può benissimo non consegnarla subito, ma tenerla a disposizione: e in ciò che loro hanno lo cheque. - Tutto questo significa che la Banca in seguito all'apertura di credito, dichiara di tenere a disposizione la somma onde se ne vuole depositaria. Dando la somma che prima dell'apertura del contratto di apertura di credito in conto corrente la Banca tiene in nome proprio, ora tiene in nome altrui, ciò che essa doveva, come mutuatrice, ora deve come depositaria. E come se la Banca avesse pagato la somma e questa fosse stata di nuovo versata. -

Nell'apertura di credito abbiamo dunque un caso tipico di deposito versato, mentre a prima vista sembrerebbe che vi entrasse assai poco l'elemento del deposito. -

Dopo questo abbiamo detto risulta chiaro che la modificazione introdotta nel codice non Kodice che l'art. 339 di detto interpretato nel senso che "somme disponibili", significa "somme depositate", in seguito a depositi versati o a depositi in conto. -

Riassumendo, il primo presupposto dell'emis-

sione irregolare di somme di denaro. -

2.) il secondo presupposto è che il depositario sia obbligato a fare il servizio di cassa, cioè a rappresentare il depositante nei pagamenti. -

Nella dottrina tedesca si è sostenuto che non è possibile emettere cheque se non è intervenuto un contratto di emissione di cheque, cioè un contratto per cui il depositario si sia obbligato a fare i pagamenti in conto del depositante. - A rigore, infatti occorrerebbe un contratto di questo genere, perché il semplice fatto di essere depositario, non porta anche l'obbligo di fare il servizio di cassa. -

Nel diritto italiano però abbiamo una disposizione che rende superfluo questo speciale contratto. - Dice infatti l'art. 339 cod. comm. che chiunque ha somme di denaro disponibili presso un istituto di credito, o presso un commerciante, può disporre a favore proprio o di un terzo mediante assegno bancario. -

Secondo la nostra legge, dunque, in tutti i conti di deposito irregolare di denaro, chi deposita una somma di denaro, acquista oltre che il diritto di avere la somma ad ogni richiesta, anche quello di fare i propri pagamenti a mezzo del depositario. - Si potrà dire, anche nell'opportunità di questa disposizione e ritenere, per esempio, che essa sia giustificata nei rapporti delle banche; ma un po' eccessiva nei rapporti dei semplici commercianti: ma indubbiamente l'art. 339 come è formulato, concede una facoltà inerente ad ogni contratto di deposito di somme di denaro. -

Abbiamo dunque veduto che nei rapporti fra cliente e trattante, lo cheque è un ordine di pagare,

in nome e per conto del Kraente: il Krahtar, quindi, di fronte al Kraente è un rappresentante nella esecuzione dei pagamenti e la base della rappresentanza sta nell'art. 339 cod. comm. -

Nei rapporti fra Kraente e prenditore si ha una promessa di pagare una somma determinata a mezzo del Krahtar: tale promessa è una vera promessa cambiaria -

Il Vissante la qualifica invece come promessa dal fatto di un Kero - cioè del Krahtar - il che significherebbe che il Kraente dello chèque si obbliga a che il Krahtar paghi. - Ora, questo è vero nella cambiale Krotka, ma nello chèque no. - Nello chèque il Kraente obbliga se stesso in via principale a pagare, cioè promette il fatto proprio, e designa la persona che deve pagare, in nome e per conto di lui. - Questa posizione giuridica, implica una conseguenza molto importante, vale a dire che mentre nella cambiale Krotka, il Kraente è un obbligato in via di regresso perché obbligato in via principale è il Krahtar che accetta; nello chèque invece il Kraente è un obbligato in via diretta: infatti, nella Krotka il Krahtar è il debitore designato, nello chèque è il cassiere, cioè la persona che deve pagare in nome e per conto del debitore. -

Per tanto, lo chèque giuridicamente definito è "una promessa di pagare una somma determinata al possessore o a lui si unisce un ordine di eseguire il pagamento, rivolto al Krahtar, ordine discendente da un precedente contratto di deposito di somme di denaro esistenti fra Kraente e Krahtar". -

Siamo così venuti a stabilire le differenze che nascono fra l'ordine bancario e una figura molto affi-

ne con la quale si è qualche volta confuso, cioè la cambiale kroška. -

Mentre la cambiale kroška non presuppone di necessità l'obbligo del kroškario di pagare, e perciò non si fa luogo ad alcuna sanzione se il krošente non risulta effettivamente creditore del kroškario, l'assegno bancario presuppone un deposito di somme di denaro presso il kroškario, e perciò l'art. 344 cod. comm. dispone che chiunque un assegno bancario senza che esista presso il kroškario la somma disponibile, è punito con pena pecuniaria uguale al decimo della somma indicata nell'assegno, salvo le pene più gravi sancite nel cod. pen. -

Non altra differenza giuridica importante sta in questo, che nella cambiale kroška si promette il fatto di un terzo, nell'assegno bancario il fatto proprio. -

Aggiungiamo poche parole sulla disciplina giuridica dell'assegno bancario. -

Lo che compete per tutto quel che riguarda i rapporti fra il krošente, il prenditore e i successivi possessori, è una cambiale, perchè contiene una promessa cambiale, cioè la promessa di pagare la somma e si regola precisamente con tutte le disposizioni della cambiale. - Sotto questo aspetto l'assegno bancario è quindi un titolo credito, e può essere all'ordine o anche al portatore (art. 240). Per quanto riguarda i rapporti fra krošente e kroškario valgono le norme sul rapporto di deposito che deve intervenire fra essi. -

Riguardo ai rapporti fra possessore e kroškario, il possessore non ha verso il kroškario alcun diritto proprio derivante dalla promessa cambiale (gli unici obblighi cambiali sono il krošente e i giranti, se vi sono), (nemmeno diritti derivanti dal rapporto fondamentale e

perchè questo manca fra possessore e trattario) o da una cessazione del credito del trattante che non c'è: il possessore dunque non ha alcun diritto di fronte al trattario; egli può presentare il suo cheque e, se questo non gli viene pagato, può solo esercitare l'azione contro il trattante. -

La girata degli assegni bancari all'ordine è regolata dalle stesse norme della girata cambiale: essa compie quindi la duplice funzione di trasferimento e di garanzia. -

L'assegno bancario deve essere datato, sottoposto, ma di innanzi nulla disposizione dell'art. 344: esso può essere pagabile a vista o in un termine non maggiore di dieci giorni da quello della presentazione. -

Di solito l'assegno bancario è a vista, come tutti i mandati di pagamento, perchè non è una strumento di credito, ma semplicemente un mezzo di pagamento destinato a una breve circolazione. -

— Fine. —